6. *Quænam indicia ad inquiſitionem ſpecialem legitima ſint & ſufficientia.* n. 49.
7. *Notabilia quædam circa inquiſitionem generalem.* n. 62.

Quæſtio 109.

De differentia Altæ & Baſſæ juriſdictionis in foro Sax. h. e. Ober- und Nieder- oder Erb-Gerichten: Quique caſus criminales ad hanc vel illam pertineant.

SUBQUÆSTIO

1. *Num ex jure Civili de hodierna Magiſtratuum poteſtate & juriſdictione ſit judicandum.* n. 4.
2. *A quonam Magiſtratu formari queat inquiſitio.* n. 17.
3. *Quænam crimina ad ſuperiorem, quæque ad inferiorem pertineant juriſdictionem.* n. 20.
4. *Num mulcta pecuniariæ ſint de fructibus juriſdictionis.* n. 41.
5. *Onus alimentandi infantem expoſitum cuinam Magiſtratui incumbat.* n. 45.
6. *Coercitio ſtupri ac fornicationis num ſpectet ad eum, cui competit Alta juriſdictio.* die Ober-Gerichte. n. 46.
7. *Cuinam Magiſtratui debeatur enſis in rixa evaginatus.* n. 52.
8. *Crimen, quod relegatione punitur, ad qualemnam juriſdictionis ſpeciem referri debeat.* n. 55.
9. *An & quatenus judex inferior,* der Erb-Richter, *carceris pœnam aut mulctam pecuniariam indicere queat.* n. 61.
10. *Signa juriſdictionalia a quonam Magiſtratu, cujusque ſumptibus ſint erigenda.* n. 66.
11. *Num Magiſtratus inferior,* der Erb-Richter, *Numellas erigere poſſit.* n. 73.
12. *An judex ſuperior, irrequiſito Conſiſtorio Eccleſiaſtico, Numellas muris templorum affigere queat.* n. 76.
13. *Num judex ſuperior in cauſis crimin. ſubditos, judice inferiore irrequiſito, citare poſſit.* n. 80.
14. *An judex ſuperior in criminalibus delinquentem in territorio, ubi alius habet baſſam juriſdictionem, eo irrequiſito, prehendere & captivum ducere queat.* n. 84.
15. *An indifferenter omnes cauſæ civiles & pecuniariæ ex negotio civili dependentes, ad baſſam pertineant juriſdictionem.* n. 86.
16. *Facta inveſtitura alicujus prædii cum juriſdictione, non addita vocula* Ober, *vel* Nieder, *an omnimoda juriſdictio videatur conceſſa.* n. 89.
17. *An Dominus Feudi vaſallum in exercitio juriſdictionis impedire, eoque irrequiſito, ſubditos ipſius citare queat.* n. 94.

Quæſtio 110.

De Foro competente in cauſis criminalibus.

SUBQUÆSTIO

1. *Quodnam Forum dicatur competens, & quotuplex illud ſit.* n. 5.
2. *Num forum delicti dicatur, in quo inchoatum, vel in quo conſummatum fuit delictum.* n. 16.
3. *Quisnam ſit judex competens homicidii in confinio commiſſi.* n. 25.
4. *Quis judex ſit competens criminis, in via publica perpetrati.* n. 39.
5. *An in loco delicti commiſſi adverſus Reum quoque fugitivum, & abſentem queat procedi.* n. 45.
6. *An & quando remiſſio delinquentis ad locum delicti fieri debeat.* n. 54.
7. *An judex loci, in quo delinquens deprehenditur, ad inquiſitionem & coercitionem criminis ſit obſtrictus.* n. 71.
8. *Quando & quibus ex cauſis, judex competens juriſdictionem ſuam exercere prohibeatur.* n. 77.

Quæſtio 111.

De Captura & Incarceratione reorum delinquentium.

SUBQUÆSTIO

1. *In quibusnam delictis incarceratio rei habeat locum.* n. 5.
2. *Quænam indicia ad incarcerationem ſint ſufficientia.* n. 22.
3. *Num ad ſolam partis offenſæ querelam reus incarcerari poſſit.* n. 27.
4. *An inculpatio ſocii criminis ſit ſufficiens indicium ad incarcerationem.* n. 32.
5. *Fuga an faciat indicium ad capturam.* n. 35.
6. *Quænam perſonæ incarcerari queant.* n. 39.
7. *Qualis carcer eſſe debeat.* n. 44.
8. *An judex pœnam carceris perpetui imponere poſſit.* n. 56.
9. *An carcer ſit pœna.* n. 63.
10. *Quæ ſit pœna judicis injuſtam capturam & incarcerationem decernentis.* n. 67.
11. *Quænam ſit pœna incarcerationis privatæ.* n. 78.
12. *Eximens aliquem e carcere, quomodo ſit puniendus.* n. 84.
13. *Reus incarceratus carcerem effringens & aufugiens, quam pœnam incurrat.* n. 90.
14. *Pœna cuſtodum & carcerariorum, quorum culpa aut negligentia incarcerati aufugiunt.* n. 99.

Quæſtio 112.

De ſalvo conductu, & ſatisdatione rei delinquentis, ad obtinendam ſecuritatem plenariam.

SUBQUÆSTIO

1. *Quisnam ſit effectus ſalvi conductus generalis.* n. 7.
2. *Quamdiu duret ſalvus conductus generalis.* n. 10.
3. *Num quælibet citatio contineat in ſe ſalvum conductum generalem.* n. 15.
4. *Quid ſit ſalvus conductus ſpecialis.* n. 20.
5. *Quinam Magiſtratus ſalvum conductum ſpecialem, ſeu plenam ſecuritatem largiri queat.* n. 22.
6. *Quando & in quibus delictis ſalvus conductus ſpecialis concedi debeat reis.* n. 30.
7. *In quonam conſiſtat ſalvus conductus ſpecialis, quæque ejusdem ſit qualitas & finis.* n. 53.
8. *Quamdiu ſalvus conductus ſpecialis ſive ſecuritas plenaria duret.* n. 59.
9. *Num per ſententiam ſublato ſalvo conductu, confeſtim reum prehendere liceat, antequam ſententia tranſeat in rem judicatam.* n. 65.
10. *Quomodo puniatur offendens Reum, ſalvum Conductum habentem.* n. 76.
11. *An Reus crimen confeſſus, non obſtante ſalvo conductu, confeſtim prehendi & puniri poſſit.* n. 82.
12. *Quantam cautionem reus, ſalvum conductum petens, præſtare debeat.* n. 92.
13. *Num & cautio pignoratitia admittatur.* n. 98.
14. *Cautio juratoria quando ſit admittenda.* n. 104.
15. *Cuinam debeatur pecunia cautionis, in caſu rei non exhibiti.* n. 109.
16. *Num ſingulis vicibus, quibus emanſerit Reus, pecunia cautionis exigi poſſit.* n. 117.
17. *An Reo emanente, pecunia cautionis ipſo jure ſit commiſſa, ac proinde ſtatim executive contra fidejuſſores procedi poſſit.* n. 126.
18. *Num pœna cautionis a fidejuſſoribus ſoluta, adverſus reum fugitivum nihilominus criminaliter ſit procedendum.* n. 131.

Quæſtio 113.

De Examine inquiſiti, ubi agitur de formatione articulorum inquiſitionalium, ac reſponſione inquiſiti.

SUBQUÆSTIO

1. *An & quare examen inquiſiti ſit requiſitum ſubſtantiale inquiſitionis legitimæ.* n. 6.
2. *Qualis interrogatio judicis de crimine commiſſo eſſe debeat.* n. 15.
3. *Quomodo articuli inquiſitionales ſint formandi.* n. 32.
4. *An judex ad eruendam veritatem ſimulationibus uti queat.* n. 37.
5. *Num judex Reum examinans, minas addere poſſit de torquendo eo, ſi verum fateri nolit.* n. 47.
6. *An fas ſit judici, promiſſione impunitatis a Reo veritatem elicere.* n. 50.
7. *Quomodo Actuarius judicii, inquiſiti reſponſionem conſignare debeat.* n. 52.

INDEX QUÆSTIONUM, QUÆ IN PARTE TERTIA PRACTICÆ HUJUS CRIMINALIS HABENTUR.

Quæſtio 101.

An pœnas capitales facinoroſis hominibus irrogare liceat Magiſtratui Chriſtiano.

Quæſtio 102.

De differentia pœnarum: et in ſpecie, quænam cauſæ ac pœnæ in foro Sax. dicantur criminales & civiles, quæque delicta atrocia & atrociſſima.

SUBQUÆSTIO

1. *An fuſtigatio & abſciſſio membri ſint pœnæ ſanguinis.* n. 10.
2. *Quæ ſit differentia cauſarum civilium & criminalium.* n. 19.
3. *Quænam ſit & dicatur cauſa criminalis* (peinlich) *in foro Sax.* n. 48.
4. *Quænam delicta atrocia, quæque atrociſſima habeantur in foro Saxon.* n. 60.
5. *Quisnam ſit effectus hujus diſtinctionis delictorum, nempe atrocium & atrociſſimorum.* n. 67.

Quæſtio 103.

Quotuplex ſit Proceſſus cauſarum criminalium: et an judex ex efficio inquirere poſſit ac debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *Quot modis in cauſis criminalibus procedatur.* n. 12.
2. *Num proceſſus inquiſitorius jure defendi queat.* n. 22.
3. *Proceſſus inquiſitorius an hodie ſit remedium ordinarium.* n. 50.
4. *Num judex ratione officii adverſus delinquentem inquirere teneatur.* n. 52.

Quæſtio 104.

De Proceſſu Criminali Ordinario; a quibus perſonis, adverſus quos, & coram quo judice inſtitui poſſit ac debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *Num reum delinquentem accuſans, vili ac inhoneſto fungatur officio.* n. 10.
2. *Quinam accuſare prohibeantur.* n. 21.
3. *Quisnam ex pluribus accuſatoribus debeat admitti.* n. 46.
4. *Num ad accuſandum compelli quis poſſit.* n. 50.
5. *Quænam perſonæ accuſari nequeant.* n. 55.
6. *Quis habeatur judex competens in proceſſu criminali ordinario.* n. 62.
7. *Num Magiſtratus ſuper delicto, adverſus ſeipſum commiſſo, cognoſcere queat.* n. 64.

Quæſtio 105.

An & quatenus Procurator tam ex parte accuſatoris, quam accuſati, in criminalibus intervenire queat.

SUBQUÆSTIO

1. *An pro accuſatore in cauſis criminalibus Procurator queat intervenire.* n. 2.
2. *Num in cauſa univerſitatis criminali Syndicus admittatur.* n. 10.
3. *Quale debeat eſſe inſtrumentum Syndicatus.* n. 13.
4. *An in criminalibus Procurator rei accuſati admitti debeat.* n. 16.
5. *Num pro reo incarcerato Procurator intervenire queat.* n. 53.
6. *Num pro rea muliere, Procurator ſeu Curator in litem admittatur.* n. 58.
7. *Annon defenſor abſentiæ pro reo admittatur.* n. 64.
8. *Num reus accuſatus ante litis conteſtationem, exceptiones declinatorias per defenſorem opponere queat.* n. 69.
9. *Quatenus reo præſenti in judicio, poſſit Advocatus adjungi in cauſis criminalibus.* n. 72.
10. *Annon in criminibus levioribus, Procurator rei debeat audiri.* n. 77.

Quæſtio 106.

De forma proceſſus ordinarii in cauſis criminalibus.

SUBQUÆSTIO

1. *Quomodo formari debeat libellus accuſatorius in proceſſu criminali.* n. 5.
2. *Num accuſator in libello accuſatorio ſimul indicia exprimere debeat.* n. 19.
3. *An indiciis in libello accuſatorio omiſſis, accuſatori, delictum non probanti, detur regreſſus ad indicia & præſumptiones.* n. 26.
4. *Num dies & hora commiſſi delicti in libello accuſatorio exprimi debeat.* n. 31.
5. *Num accuſator in criminali judicio absque libello accuſatorio poſſit experiri.* n. 36.
6. *An & quomodo accuſator in criminali judicio ſatisdare debeat.* n. 44.
7. *Num reo abſoluto adverſus accuſatorem competat actio ad ſatisfactionem injuriæ, refuſionemque expenſarum.* n. 53.
8. *An in proceſſu criminali, accuſator teneatur præſtare guarandam.* n. 59.
9. *Num accuſator poſt guarandam præſtitam, nova ac plura indicia contra accuſatum proponere poſſit.* n. 63.
10. *Quomodo ſit procedendum adverſus reum, reſpondere nolentem.* n. 72.
11. *An in criminalibus ab accuſatore & accuſato neceſſario viva voce ſit procedendum,* vom Munde aus in die Feder. n. 76.
12. *Cuinam onus probandi incumbat in proceſſu criminali ordinario.* n. 81.
13. *An termino probatorio elapſo, alias probationes & teſtes producere liceat.* n. 89.
14. *Quomodo ſit pronunciandum, ſi accuſator delictum non plene, ſed ſolummodo indicia ad torturam ſufficientia probaverit.* n. 97.

Quæſtio 107.

De proceſſu inquiſitorio: quotuplex ſit, quando & in quibus delictis locum habeat, & quomodo formari debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *Quænam inquiſitio generalis, quæque ſpecialis dicatur.* n. 9.
2. *Quando & in quibus delictis inquiſitio ſpecialis habeat locum.* n. 22.
3. *An & quando proceſſus ordinarius in cauſis criminalibus inquiſitorium proceſſum excludat.* n. 38.
4. *Num inquiſitorie ſit procedendum, ſi accuſator ab accuſatione inſtituta deſiſtat.* n. 45.
5. *Annon cœpta jam inquiſitio impediat ordinarium proceſſum.* n. 53.
6. *Quomodo inquiſitio formari debeat.* n. 66.
7. *Quænam ſint requiſita legitimæ inquiſitionis.* n. 72.

Quæſtio 108.

De inquiſitione Generali, ſive Summaria: quando & quatenus de corpore delicti conſtare debeat: quæque indicia ad Inquiſitionem Specialem ſint ſufficientia.

SUBQUÆSTIO

1. *Qualis debeat eſſe indagatio corporis delicti ad effectum inquirendi.* n. 10.
2. *Qualiter conſtare debeat de corpore delicti quoad effectum torturæ.* n. 15.
3. *Quomodo conſtare debeat de corpore delicti quoad effectum condemnandi reum ad pœnam mortis.* n. 25.
4. *Quid juris in delictis occultis, & difficilis probationis.* n. 33.
5. *In delictis facti tranſeuntis, quomodo de corpore delicti conſtare poterit.* n. 36.

6. Quæ-

Digitized by Google

6. *Quænam indicia ad inquiſitionem ſpecialem legitima ſint & ſufficientia.* *n.* 49.
7. *Notabilia quædam circa inquiſitionem generalem.* *n.* 62.

Quæſtio 109.

De differentia Altæ & Baſſæ jurisdictionis in foro Sax. h. e. Ober-und Nieder- oder Erb-Gerichten: Quique caſus criminales ad hanc vel illam pertineant.

SUBQUÆSTIO

1. *Num ex jure Civili de hodierna Magiſtratuum poteſtate & jurisdictione ſit judicandum.* *n.* 4.
2. *A quonam Magiſtratu formari queat inquiſitio.* *n.* 17.
3. *Quænam crimina ad ſuperiorem, quæque ad inferiorem pertineant jurisdictionem.* *n.* 20.
4. *Num mulctæ pecuniariæ ſint de fructibus jurisdictionis.* *n.* 41.
5. *Onus alimentandi infantem expoſitum cuinam Magiſtratui incumbat.* *n.* 45.
6. *Coercitio ſtupri ac fornicationis num ſpectet ad eum, cui competit Alta jurisdictio.* die Ober-Gerichte. *n.* 46.
7. *Cuinam Magiſtratui debeatur enſis in rixa evaginatus.* *n.* 52.
8. *Crimen, quod relegatione punitur, ad qualemnam jurisdictionis ſpeciem referri debeat.* *n.* 55.
9. *An & quatenus judex inferior,* der Erb-Richter, *carceris pœnam aut mulctam pecuniariam indicere queat.* *n.* 61.
10. *Signa jurisdictionalia a quonam Magiſtratu, cujusque ſumptibus ſint erigenda.* *n.* 66.
11. *Num Magiſtratus inferior,* der Erb-Richter, *Numellas erigere poſſit.* *n.* 73.
12. *An judex ſuperior, irrequiſito Conſiſtorio Eccleſiaſtico, Numellas muris templorum affigere queat.* *n.* 76.
13. *Num judex ſuperior in cauſis crimin. ſubditos, judice inferiore irrequiſito, citare poſſit.* *n.* 80.
14. *An judex ſuperior in criminalibus delinquentem in territorio, ubi alius habet baſſam jurisdictionem, eo irrequiſito, prehendere & captivum ducere queat.* *n.* 84.
15. *An indifferenter omnes cauſæ civiles & pecuniariæ ex negotio civili dependentes, ad baſſam pertineant jurisdictionem.* *n.* 86.
16. *Facta inveſtitura alicujus prædii cum jurisdictione, non addita vocula* Ober, *vel* Nieder, *an omnimoda jurisdictio videatur conceſſa.* *n.* 89.
17. *An Dominus Feudi vaſallum in exercitio jurisdictionis impedire, eoque irrequiſito, ſubditos ipſius citare queat.* *n.* 94.

Quæſtio 110.

De Foro competente in cauſis criminalibus.

SUBQUÆSTIO

1. *Quodnam Forum dicatur competens, & quotuplex illud ſit.* *n.* 5.
2. *Num forum delicti dicatur, in quo inchoatum, vel in quo conſummatum fuit delictum.* *n.* 16.
3. *Quisnam ſit judex competens homicidii in confinio commiſſi.* *n.* 25.
4. *Quis judex ſit competens criminis, in via publica perpetrati.* *n.* 39.
5. *An in loco delicti commiſſi adverſus Reum quoque fugitivum, & abſentem queat procedi.* *n.* 45.
6. *An & quando remiſſio delinquentis ad locum delicti fieri debeat.* *n.* 54.
7. *An judex loci, in quo delinquens deprehenditur, ad inquiſitionem & coercitionem criminis ſit obſtrictus.* *n.* 71.
8. *Quando & quibus ex cauſis, judex competens jurisdictionem ſuam exercere prohibeatur.* *n.* 77.

Quæſtio 111.

De Captura & Incarceratione reorum delinquentium.

SUBQUÆSTIO

1. *In quibusnam delictis incarceratio rei habeat locum.* *n.* 5.
2. *Quænam indicia ad incarcerationem ſint ſufficientia.* *n.* 22.
3. *Num ad ſolam partis offenſæ querelam reus incarcerari poſſit.* *n.* 27.
4. *An inculpatio ſocii criminis ſit ſufficiens indicium ad incarcerationem.* *n.* 32.
5. *Fuga an faciat indicium ad capturam.* *n.* 35.
6. *Quænam perſonæ incarcerari queant.* *n.* 39.
7. *Qualis carcer eſſe debeat.* *n.* 44.
8. *An judex pœnam carceris perpetui imponere poſſit.* *n.* 56.
9. *An carcer ſit pœna.* *n.* 63.
10. *Quæ ſit pœna judicis injuſtam capturam & incarcerationem decernentis.* *n.* 67.
11. *Quænam ſit pœna incarcerationis privatæ.* *n.* 78.
12. *Eximens aliquem e carcere, quomodo ſit puniendus.* *n.* 84.
13. *Reus incarceratus carcerem effringens & aufugiens, quam pœnam incurrat.* *n.* 90.
14. *Pœna cuſtodum & carcerariorum, quorum culpa aut negligentia incarcerati aufugiunt.* *n.* 99.

Quæſtio 112.

De ſalvo conductu, & ſatisdatione rei delinquentis, ad obtinendam ſecuritatem plenariam.

SUBQUÆSTIO

1. *Quisnam ſit effectus ſalvi conductus generalis.* *n.* 7.
2. *Quamdiu duret ſalvus conductus generalis.* *n.* 10.
3. *Num quælibet citatio contineat in ſe ſalvum conductum generalem.* *n.* 15.
4. *Quid ſit ſalvus conductus ſpecialis.* *n.* 20.
5. *Quinam Magiſtratus ſalvum conductum ſpecialem, ſeu plenam ſecuritatem largiri queat.* *n.* 22.
6. *Quando & in quibus delictis ſalvus conductus ſpecialis concedi debeat reis.* *n.* 30.
7. *In quonam conſiſtat ſalvus conductus ſpecialis, quæque ejusdem ſit qualitas & finis.* *n.* 53.
8. *Quamdiu ſalvus conductus ſpecialis ſive ſecuritas plenaria duret.* *n.* 59.
9. *Num per ſententiam ſublato ſalvo conductu, confeſtim reum prehendere liceat, antequam ſententia tranſeat in rem judicatam.* *n.* 65.
10. *Quomodo puniatur offendens Reum, ſalvum Conductum habentem.* *n.* 76.
11. *An Reus crimen confeſſus, non obſtante ſalvo conductu, confeſtim prehendi & puniri poſſit.* *n.* 82.
12. *Quantam cautionem reus, ſalvum conductum petens, præſtare debeat.* *n.* 92.
13. *Num & cautio pignoratitia admittatur.* *n.* 98.
14. *Cautio juratoria quando ſit admittenda.* *n.* 104.
15. *Cuinam debeatur pecunia cautionis, in caſu rei non exhibiti.* *n.* 109.
16. *Num ſingulis vicibus, quibus emanſerit Reus, pecunia cautionis exigi poſſit.* *n.* 117.
17. *An Reo emanente, pecunia cautionis ipſo jure ſit commiſſa, ac proinde ſtatim executive contra fidejuſſores procedi poſſit.* *n.* 126.
18. *Num pœna cautionis a fidejuſſoribus ſoluta, adverſus reum fugitivum nihilominus criminaliter ſit procedendum.* *n.* 131.

Quæſtio 113.

De Examine inquiſiti, ubi agitur de formatione articulorum inquiſitionalium, ac reſponſione inquiſiti.

SUBQUÆSTIO

1. *An & quare examen inquiſiti ſit requiſitum ſubſtantiale inquiſitionis legitimæ.* *n.* 6.
2. *Qualis interrogatio judicis de crimine commiſſo eſſe debeat.* *n.* 15.
3. *Quomodo articuli inquiſitionales ſint formandi.* *n.* 32.
4. *An judex ad eruendam veritatem ſimulationibus uti queat.* *n.* 37.
5. *Num judex Reum examinans, minas addere poſſit de torquendo eo, ſi verum fateri nolit.* *n.* 47.
6. *An fas ſit judici, promiſſione impunitatis a Reo veritatem elicere.* *n.* 50.
7. *Quomodo Actuarius judicii, inquiſiti reſponſionem conſignare debeat.* *n.* 52.

Digitized by Google

INDEX QUÆSTIONUM, QUÆ IN PARTE TERTIA PRACTICÆ HUJUS CRIMINALIS HABENTUR.

Quæſtio 101.

An pœnas capitales facinoroſis hominibus irrogare liceat Magiſtratui Chriſtiano.

Quæſtio 102.

De differentia pœnarum: et in ſpecie, quænam cauſæ ac pœnæ in foro Sax. dicantur criminales & civiles, quæque delicta atrocia & atrociſſima.

SUBQUÆSTIO

1. *An fuſtigatio & abſciſſio membri ſint pœnæ ſanguinis.* n. 10.
2. *Quæ ſit differentia cauſarum civilium & criminalium.* n. 19.
3. *Quænam ſit & dicatur cauſa criminalis* (peinlich) *in foro Sax.* n. 48.
4. *Quænam delicta atrocia, quaque atrociſſima habeantur in foro Saxon.* n. 60.
5. *Quisnam ſit effectus hujus diſtinctionis delictorum, nempe atrocium & atrociſſimorum.* n. 67.

Quæſtio 103.

Quotuplex ſit Proceſſus cauſarum criminalium: et an judex ex officio inquirere poſſit ac debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *Quot modis in cauſis criminalibus procedatur.* n. 12.
2. *Num proceſſus inquiſitorius jure defendi queat.* n. 22.
3. *Proceſſus inquiſitorius an hodie ſit remedium ordinarium.* n. 50.
4. *Num judex ratione officii adverſus delinquentem inquirere teneatur.* n. 52.

Quæſtio 104.

De Proceſſu Criminali Ordinario; a quibus perſonis, adverſus quos, & coram quo judice inſtitui poſſit ac debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *Num reum delinquentem accuſans, vili ac inhoneſto fungatur officio.* n. 10.
2. *Quinam accuſare prohibeantur.* n. 21.
3. *Quisnam ex pluribus accuſatoribus debeat admitti.* n. 46.
4. *Num ad accuſandum compelli quis poſſit.* n. 50.
5. *Quænam perſonæ accuſari nequeant.* n. 55.
6. *Quis habeatur judex competens in proceſſu criminali ordinario.* n. 62.
7. *Num Magiſtratus ſuper delicto, adverſus ſeipſum commiſſo, cognoſcere queat.* n. 64.

Quæſtio 105.

An & quatenus Procurator tam ex parte accuſatoris, quam accuſati, in criminalibus intervenire queat.

SUBQUÆSTIO

1. *An pro accuſatore in cauſis criminalibus Procurator queat intervenire.* n. 2.
2. *Num in cauſa univerſitatis criminali Syndicus admittatur.* n. 10.
3. *Quale debeat eſſe inſtrumentum Syndicatus.* n. 13.
4. *An in criminalibus Procurator rei accuſati admitti debeat.* n. 16.
5. *Num pro reo incarcerato Procurator intervenire queat.* n. 53.
6. *Num pro rea muliere, Procurator ſeu Curator in litem admittatur.* n. 58.
7. *Annon defenſor abſentiæ pro reo admittatur.* n. 64.
8. *Num reus accuſatus ante litis conteſtationem, exceptiones declinatorias per defenſorem opponere queat.* n. 69.
9. *Quatenus reo præſenti in judicio, poſſit Advocatus adjungi in cauſis criminalibus.* n. 72.
10. *Annon in criminibus levioribus, Procurator rei debeat audiri.* n. 77.

Quæſtio 106.

De forma proceſſus ordinarii in cauſis criminalibus.

SUBQUÆSTIO

1. *Quomodo formari debeat libellus accuſatorius in proceſſu criminali.* n. 5.
2. *Num accuſator in libello accuſatorio ſimul indicia exprimere debeat.* n. 19.
3. *An indiciis in libello accuſatorio omiſſis, accuſatori, delictum non probanti, detur regreſſus ad indicia & præſumptiones.* n. 26.
4. *Num dies & hora commiſſi delicti in libello accuſatorio exprimi debeat.* n. 31.
5. *Num accuſator in criminali judicio abſque libello accuſatorio poſſit experiri.* n. 36.
6. *An & quomodo accuſator in criminali judicio ſatisdare debeat.* n. 44.
7. *Num reo abſoluto adverſus accuſatorem competat actio ad ſatisfactionem injuriæ, refuſionemque expenſarum.* n. 53.
8. *An in proceſſu criminali, accuſator teneatur præſtare guarandam.* n. 59.
9. *Num accuſator poſt guarandam præſtitam, nova ac plura indicia contra accuſatum proponere poſſit.* n. 63.
10. *Quomodo ſit procedendum adverſus reum, reſpondere nolentem.* n. 72.
11. *An in criminalibus ab accuſatore & accuſato neceſſario viva voce ſit procedendum,* vom Munde aus in die Feder. n. 76.
12. *Cuinam onus probandi incumbat in proceſſu criminali ordinario.* n. 81.
13. *An termine probatorio elapſo, alias probationes & teſtes producere liceat.* n. 89.
14. *Quomodo ſit pronunciandum, ſi accuſator delictum non plene, ſed ſolummodo indicia ad torturam ſufficientia probaverit.* n. 97.

Quæſtio 107.

De proceſſu inquiſitorio: quotuplex ſit, quando & in quibus delictis locum habeat, & quomodo formari debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *Quænam inquiſitio generalis, quæque ſpecialis dicatur.* n. 9.
2. *Quando & in quibus delictis inquiſitio ſpecialis habeat locum.* n. 22.
3. *An & quando proceſſus ordinarius in cauſis criminalibus inquiſitorium proceſſum excludat.* n. 38.
4. *Num inquiſitorie ſit procedendum, ſi accuſator ab accuſatione inſtituta deſiſtat.* n. 45.
5. *Annon cœpta jam inquiſitio impediat ordinarium proceſſum.* n. 53.
6. *Quomodo inquiſitio formari debeat.* n. 66.
7. *Quænam ſint requiſita legitimæ inquiſitionis.* n. 72.

Quæſtio 108.

De inquiſitione Generali, ſive Summaria: quando & quatenus de corpore delicti conſtare debeat: quæque indicia ad Inquiſitionem Specialem ſint ſufficientia.

SUBQUÆSTIO

1. *Qualis debeat eſſe indagatio corporis delicti ad effectum inquirendi.* n. 10.
2. *Qualiter conſtare debeat de corpore delicti quoad effectum torturæ.* n. 15.
3. *Quomodo conſtare debeat de corpore delicti quoad effectum condemnandi reum ad pœnam mortis.* n. 25.
4. *Quid juris in delictis occultis, & difficilis probationis.* n. 33.
5. *In delictis facti tranſeuntis, quomodo de corpore delicti conſtare poterit.* n. 36.

6. Quæ-

Digitized by Google

6. *Quænam indicia ad inquiſitionem ſpecialem legitima ſint & ſufficientia.* n. 49.
7. *Notabilia quædam circa inquiſitionem generalem.* n. 62.

Quæſtio 109.

De differentia Altæ & Baſſæ jurisdictionis in foro Sax. h. e. Ober- und Nieder- oder Erb-Gerichten: Quique caſus criminales ad hanc vel illam pertineant.

SUBQUÆSTIO

1. *Num ex jure Civili de hodierna Magiſtratuum poteſtate & jurisdictione ſit judicandum.* n. 4.
2. *A quonam Magiſtratu formari queat inquiſitio.* n. 17.
3. *Quænam crimina ad ſuperiorem, quæque ad inferiorem pertineant jurisdictionem.* n. 20.
4. *Num mulctæ pecuniariæ ſint de fructibus jurisdictionis.* n. 41.
5. *Onus alimentandi infantem expoſitum cuinam Magiſtratui incumbat.* n. 45.
6. *Coercitio ſtupri ac fornicationis num ſpectet ad eum, cui competit Alta jurisdictio,* die Ober-Gerichte. n. 46.
7. *Cuinam Magiſtratui debeatur enſis in rixa evaginatus.* n. 52.
8. *Crimen, quod relegatione punitur, ad qualemnam jurisdictionis ſpeciem referri debeat.* n. 55.
9. *An & quatenus judex inferior,* der Erb-Richter, *carceris pœnam aut mulctam pecuniariam indicere queat.* n. 61.
10. *Signa jurisdictionalia a quonam Magiſtratu, cujusque ſumptibus ſint erigenda.* n. 66.
11. *Num Magiſtratus inferior,* der Erb-Richter, *Numellas erigere poſſit.* n. 73.
12. *An judex ſuperior, irrequiſito Conſiſtorio Eccleſiaſtico, Numellas muris templorum affigere queat.* n. 76.
13. *Num judex ſuperior in cauſis crimin. ſubditos, judice inferiore irrequiſito, citare poſſit.* n. 80.
14. *An judex ſuperior in criminalibus delinquentem in territorio, ubi alius habet baſſam jurisdictionem, eo irrequiſito, prehendere & captivum ducere queat.* n. 84.
15. *An indifferenter omnes cauſæ civiles & pecuniariæ ex negotio civili dependentes, ad baſſam pertineant jurisdictionem.* n. 86.
16. *Facta inveſtitura alicujus prædii cum jurisdictione, non addita vocula* Ober, *vel* Nieder, *an omnimoda jurisdictio videatur conceſſa.* n. 89.
17. *An Dominus Feudi vaſallum in exercitio jurisdictionis impedire, eoque irrequiſito, ſubditos ipſius citare queat.* n. 94.

Quæſtio 110.

De Foro competente in cauſis criminalibus.

SUBQUÆSTIO

1. *Quodnam Forum dicatur competens, & quotuplex illud ſit.* n. 5.
2. *Num forum delicti dicatur, in quo inchoatum, vel in quo conſummatum fuit delictum.* n. 16.
3. *Quisnam ſit judex competens homicidii in confinio commiſſi.* n. 25.
4. *Quis judex ſit competens criminis, in via publica perpetrati.* n. 39.
5. *An in loco delicti commiſſi adverſus Reum quoque fugitivum, & abſentem queat procedi.* n. 45.
6. *An & quando remiſſio delinquentis ad locum delicti fieri debeat.* n. 54.
7. *An judex loci, in quo delinquens deprehenditur, ad inquiſitionem & coercitionem criminis ſit obſtrictus.* n. 71.
8. *Quando & quibus ex cauſis, judex competens jurisdictionem ſuam exercere prohibeatur.* n. 77.

Quæſtio 111.

De Captura & Incarceratione reorum delinquentium.

SUBQUÆSTIO

1. *In quibusnam delictis incarceratio rei habeat locum.* n. 5.
2. *Quænam indicia ad incarcerationem ſint ſufficientia.* n. 22.
3. *Num ad ſolam partis offenſæ querelam reus incarcerari poſſit.* n. 27.
4. *An inculpatio ſocii criminis ſit ſufficiens indicium ad incarcerationem.* n. 32.
5. *Fuga an faciat indicium ad capturam.* n. 35.
6. *Quænam perſonæ incarcerari queant.* n. 39.
7. *Qualis carcer eſſe debeat.* n. 44.
8. *An judex pœnam carceris perpetui imponere poſſit.* n. 56.
9. *An carcer ſit pœna.* n. 63.
10. *Quæ ſit pœna judicis injuſtam capturam & incarcerationem decernentis.* n. 67.
11. *Quænam ſit pœna incarcerationis privatæ.* n. 78.
12. *Eximens aliquem e carcere, quomodo ſit puniendus.* n. 84.
13. *Reus incarceratus carcerem effringens & aufugiens, quam pœnam incurrat.* n. 90.
14. *Pœna cuſtodum & carcerariorum, quorum culpa aut negligentia incarcerati aufugiunt.* n. 99.

Quæſtio 112.

De ſalvo conductu, & ſatisdatione rei delinquentis, ad obtinendam ſecuritatem plenariam.

SUBQUÆSTIO

1. *Quisnam ſit effectus ſalvi conductus generalis.* n. 7.
2. *Quamdiu duret ſalvus conductus generalis.* n. 10.
3. *Num qualibet citatio contineat in ſe ſalvum conductum generalem.* n. 15.
4. *Quid ſit ſalvus conductus ſpecialis.* n. 20.
5. *Quinam Magiſtratus ſalvum conductum ſpecialem, ſeu plenam ſecuritatem largiri queat.* n. 22.
6. *Quando & in quibus delictis ſalvus conductus ſpecialis concedi debeat reis.* n. 30.
7. *In quonam conſiſtat ſalvus conductus ſpecialis, quæque ejusdem ſit qualitas & finis.* n. 53.
8. *Quamdiu ſalvus conductus ſpecialis ſive ſecuritas plenaria duret.* n. 59.
9. *Num per ſententiam ſublato ſalvo conductu, confeſtim reum prehendere liceat, antequam ſententia tranſeat in rem judicatam.* n. 65.
10. *Quomodo puniatur offendens Reum, ſalvum Conductum habentem.* n. 76.
11. *An Reus crimen confeſſus, non obſtante ſalvo conductu, confeſtim prehendi & puniri poſſit.* n. 82.
12. *Quantam cautionem reus, ſalvum conductum petens, præſtare debeat.* n. 92.
13. *Num & cautio pignoratitia admittatur.* n. 98.
14. *Cautio juratoria quando ſit admittenda.* n. 104.
15. *Cuinam debeatur pecunia cautionis, in caſu rei non exhibiti.* n. 109.
16. *Num ſingulis vicibus, quibus emanſerit Reus, pecunia cautionis exigi poſſit.* n. 117.
17. *An Reo emanente, pecunia cautionis ipſo jure ſit commiſſa, ac proinde ſtatim executive contra fidejuſſores procedi poſſit.* n. 126.
18. *Num pœna cautionis a fidejuſſoribus ſoluta, adverſus reum fugitivum nihilominus criminaliter ſit procedendum.* n. 131.

Quæſtio 113.

De Examine inquiſiti, ubi agitur de formatione articulorum inquiſitionalium, ac reſponſione inquiſiti.

SUBQUÆSTIO

1. *An & quare examen inquiſiti ſit requiſitum ſubſtantiale inquiſitionis legitimæ.* n. 6.
2. *Qualis interrogatio judicis de crimine commiſſo eſſe debeat.* n. 15.
3. *Quomodo articuli inquiſitionales ſint formandi.* n. 32.
4. *An judex ad eruendam veritatem ſimulationibus uti queat.* n. 37.
5. *Num judex Reum examinans, minas addere poſſit de torquendo eo, ſi verum fateri nolit.* n. 47.
6. *An fas ſit judici, promiſſione impunitatis a Reo veritatem elicere.* n. 50.
7. *Quomodo Actuarius judicii, inquiſiti reſponſionem conſignare debeat.* n. 52.

Digitized by Google

Digitized by Google

BENEDICTI CARPZOVII, JCti.

PRACTICÆ NOVÆ RERUM CRIMINALIUM

PARS TERTIA,

QUÆSTIONUM FERE UNIVERSARUM DECISIONES IN MATERIA PROCESSUS CRIMINALIS, TAM ORDINARII, QUAM INQUISITORII, TORTURÆ EXECUTIONIS, ET REMISSIONIS, AC MITIGATIONIS POENARUM EXHIBENS.

Digitized by Google

INDEX QUÆSTIONUM, QUÆ IN PARTE TERTIA PRACTICÆ HUJUS CRIMINALIS HABENTUR.

Quæſtio 101.

An pœnas capitales facinoroſis hominibus irrogare liceat Magiſtratui Chriſtiano.

Quæſtio 102.

De differentia pœnarum: et in ſpecie, quænam cauſæ ac pœnæ in foro Sax. dicantur criminales & civiles, quæque delicta atrocia & atrociſſima.

SUBQUÆSTIO

1. *An fuſtigatio & abſciſſio membri ſint pœna ſanguinis.* n. 10.
2. *Quæ ſit differentia cauſarum civilium & criminalium.* n. 19.
3. *Quænam ſit & dicatur cauſa criminalis* (peinlich) *in foro Sax.* n. 48.
4. *Quænam delicta atrocia, quæque atrociſſima habeantur in foro Saxon.* n. 60.
5. *Quisnam ſit effectus hujus diſtinctionis delictorum, nempe atrocium & atrociſſimorum.* n. 67.

Quæſtio 103.

Quotuplex ſit Proceſſus cauſarum criminalium: et an judex ex efficio inquirere poſſit ac debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *Quot modis in cauſis criminalibus procedatur.* n. 12.
2. *Num proceſſus inquiſitorius jure defendi queat.* n. 22.
3. *Proceſſus inquiſitorius an hodie ſit remedium ordinarium.* n. 50.
4. *Num judex ratione officii adverſus delinquentem inquirere teneatur.* n. 52.

Quæſtio 104.

De Proceſſu Criminali Ordinario; a quibus perſonis, adverſus quos, & coram quo judice inſtitui poſſit ac debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *Num reum delinquentem accuſans, vili ac inhoneſto fungatur officio.* n. 10.
2. *Quinam accuſare prohibeantur.* n. 21.
3. *Quisnam ex pluribus accuſatoribus debeat admitti.* n. 46.
4. *Num ad accuſandum compelli quis poſſit.* n. 50.
5. *Quænam perſonæ accuſari nequeant.* n. 55.
6. *Quis habeatur judex competens in proceſſu criminali ordinario.* n. 62.
7. *Num Magiſtratus ſuper delicto, adverſus ſeipſum commiſſo, cognoſcere queat.* n. 64.

Quæſtio 105.

An & quatenus Procurator tam ex parte accuſatoris, quam accuſati, in criminalibus intervenire queat.

SUBQUÆSTIO

1. *An pro accuſatore in cauſis criminalibus Procurator queat intervenire.* n. 2.
2. *Num in cauſa univerſitatis criminali Syndicus admittatur.* n. 10.
3. *Quale debeat eſſe inſtrumentum Syndicatus.* n. 13.
4. *An in criminalibus Procurator rei accuſati admitti debeat.* n. 16.
5. *Num pro reo incarcerato Procurator intervenire queat.* n. 53.
6. *Num pro rea muliere, Procurator ſeu Curator in litem admittatur.* n. 58.
7. *Annon defenſor abſentiæ pro reo admittatur.* n. 64.
8. *Num reus accuſatus ante litis conteſtationem, exceptiones declinatorias per defenſorem opponere queat.* n. 69.
9. *Quatenus reo præſenti in judicio, poſſit Advocatus adjungi in cauſis criminalibus.* n. 72.
10. *Annon in criminibus levioribus, Procurator rei debeat audiri.* n. 77.

Quæſtio 106.

De forma proceſſus ordinarii in cauſis criminalibus.

SUBQUÆSTIO

1. *Quomodo formari debeat libellus accuſatorius in proceſſu criminali.* n. 5.
2. *Num accuſator in libello accuſatorio ſimul indicia exprimere debeat.* n. 19.
3. *An indiciis in libello accuſatorio omiſſis, accuſatori, delictum non probanti, detur regreſſus ad indicia & præſumptiones.* n. 26.
4. *Num dies & hora commiſſi delicti in libello accuſatorio exprimi debeat.* n. 31.
5. *Num accuſator in criminali judicio abſque libello accuſatorio poſſit experiri.* n. 36.
6. *An & quomodo accuſator in criminali judicio ſatisdare debeat.* n. 44.
7. *Num reo abſoluto adverſus accuſatorem competat actio ad ſatisfactionem injuriæ, refuſionemque expenſarum.* n. 53.
8. *An in proceſſu criminali, accuſator teneatur præſtare guarandam.* n. 59.
9. *Num accuſator poſt guarandam præſtitam, nova ac plura indicia contra accuſatum proponere poſſit.* n. 63.
10. *Quomodo ſit procedendum adverſus reum, reſpondere nolentem.* n. 72.
11. *An in criminalibus ab accuſatore & accuſato neceſſario viva voce ſit procedendum,* vom Munde aus in die Feder. n. 76.
12. *Cuinam onus probandi incumbat in proceſſu criminali ordinario.* n. 81.
13. *An termine probatorio elapſo, alias probationes & teſtes producere liceat.* n. 89.
14. *Quomodo ſit pronunciandum, ſi accuſator delictum non plene, ſed ſolummodo indicia ad torturam ſufficientia probaverit.* n. 97.

Quæſtio 107.

De proceſſu inquiſitorio: quotuplex ſit, quando & in quibus delictis locum habeat, & quomodo formari debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *Quænam inquiſitio generalis, quæque ſpecialis dicatur.* n. 9.
2. *Quando & in quibus delictis inquiſitio ſpecialis habeat locum.* n. 22.
3. *An & quando proceſſus ordinarius in cauſis criminalibus inquiſitorium proceſſum excludat.* n. 38.
4. *Num inquiſitorie ſit procedendum, ſi accuſator ab accuſatione inſtituta deſiſtat.* n. 45.
5. *Annon cœpta jam inquiſitio impediat ordinarium proceſſum.* n. 53.
6. *Quomodo inquiſitio formari debeat.* n. 66.
7. *Quænam ſint requiſita legitimæ inquiſitionis.* n. 72.

Quæſtio 108.

De inquiſitione Generali, ſive Summaria: quando & quatenus de corpore delicti conſtare debeat: quæque indicia ad Inquiſitionem Specialem ſint ſufficientia.

SUBQUÆSTIO

1. *Qualis debeat eſſe indagatio corporis delicti ad effectum inquirendi.* n. 10.
2. *Qualiter conſtare debeat de corpore delicti quoad effectum torturæ.* n. 15.
3. *Quomodo conſtare debeat de corpore delicti quoad effectum condemnandi reum ad pœnam mortis.* n. 25.
4. *Quid juris in delictis occultis, & difficilis probationis.* n. 33.
5. *In delictis facti tranſeuntis, quomodo de corpore delicti conſtare poterit.* n. 36.

6. *Quæ-*

Digitized by Google

6. Quænam indicia ad inquiſitionem ſpecialem legitima ſint & ſufficientia. n. 49.
7. Notabilia quædam circa inquiſitionem generalem. n. 62.

Quæſtio 109.

De differentia Altæ & Baſſæ jurisdictionis in foro Sax. h. e. Ober- und Nieder- oder Erb-Gerichten: Quique caſus criminales ad hanc vel illam pertineant.

SUBQUÆSTIO

1. Num ex jure Civili de hodierna Magiſtratuum poteſtate & jurisdictione ſit judicandum. n. 4.
2. A quonam Magiſtratu formari queat inquiſitio. n. 17.
3. Quænam crimina ad ſuperiorem, quæque ad inferiorem pertineant jurisdictionem. n. 20.
4. Num mulctæ pecuniariæ ſint de fructibus jurisdictionis. n. 41.
5. Onus alimentandi infantem expoſitum cuinam Magiſtratui incumbat. n. 45.
6. Coercitio ſtupri ac fornicationis num ſpectet ad eum, cui competit Alta jurisdictio. die Ober-Gerichte. n. 46.
7. Cuinam Magiſtratui debeatur enſis in rixa evaginatus. n. 52.
8. Crimen, quod relegatione punitur, ad qualemnam jurisdictionis ſpeciem referri debeat. n. 55.
9. An & quatenus judex inferior, der Erb-Richter, carceris pœnam aut mulctam pecuniariam indicere queat. n. 61.
10. Signa jurisdictionalia a quonam Magiſtratu, cujusque ſumptibus ſint erigenda. n. 66.
11. Num Magiſtratus inferior, der Erb-Richter, Numellas erigere poſſit. n. 73.
12. An judex ſuperior, irrequiſito Conſiſtorio Eccleſiaſtico, Numellas muris templorum affigere queat. n. 76.
13. Num judex ſuperior in cauſis crimin. ſubditos, judice inferiore irrequiſito, citare poſſit. n. 80.
14. An judex ſuperior in criminalibus delinquentem in territorio, ubi alius habet baſſam jurisdictionem, eo irrequiſito, prehendere & captivum ducere queat. n. 84.
15. An indifferenter omnes cauſæ civiles & pecuniariæ ex negotio civili dependentes, ad baſſam pertineant jurisdictionem. n. 86.
16. Facta inveſtitura alicujus prædii cum jurisdictione, non addita vocula Ober, vel Nieder, an omnimoda jurisdictio videatur conceſſa. n. 89.
17. An Dominus Feudi vaſallum in exercitio jurisdictionis impedire, eoque irrequiſito, ſubditos ipſius citare queat. n. 94.

Quæſtio 110.

De Foro competente in cauſis criminalibus.

SUBQUÆSTIO

1. Quodnam Forum dicatur competens, & quotuplex illud ſit. n. 5.
2. Num forum delicti dicatur, in quo inchoatum, vel in quo conſummatum fuit delictum. n. 16.
3. Quisnam ſit judex competens homicidii in confinio commiſſi. n. 25.
4. Quis judex ſit competens criminis, in via publica perpetrati. n. 39.
5. An in loco delicti commiſſi adverſus Reum quoque fugitivum, & abſentem queat procedi. n. 45.
6. An & quando remiſſio delinquentis ad locum delicti fieri debeat. n. 54.
7. An judex loci, in quo delinquens deprehenditur, ad inquiſitionem & coercitionem criminis ſit obſtrictus. n. 71.
8. Quando & quibus ex cauſis, judex competens jurisdictionem ſuam exercere prohibeatur. n. 77.

Quæſtio 111.

De Captura & Incarceratione reorum delinquentium.

SUBQUÆSTIO

1. In quibusnam delictis incarceratio rei habeat locum. n. 5.
2. Quænam indicia ad incarcerationem ſint ſufficientia. n. 22.
3. Num ad ſolam partis offenſæ querelam reus incarcerari poſſit. n. 27.
4. An inculpatio ſocii criminis ſit ſufficiens indicium ad incarcerationem. n. 32.
5. Fuga an faciat indicium ad capturam. n. 35.
6. Quænam perſonæ incarcerari queant. n. 39.
7. Qualis carcer eſſe debeat. n. 44.
8. An judex pœnam carceris perpetui imponere poſſit. n. 56.
9. An carcer ſit pœna. n. 63.
10. Quæ ſit pœna judicis injuſtam capturam & incarcerationem decernentis. n. 67.
11. Quænam ſit pœna incarcerationis privatæ. n. 78.
12. Eximens aliquem e carcere, quomodo ſit puniendus. n. 84.
13. Reus incarceratus carcerem effringens & aufugiens, quam pœnam incurrat. n. 90.
14. Pœna cuſtodum & carcerariorum, quorum culpa aut negligentia incarcerati aufugiunt. n. 99.

Quæſtio 112.

De ſalvo conductu, & ſatisdatione rei delinquentis, ad obtinendam ſecuritatem plenariam.

SUBQUÆSTIO

1. Quisnam ſit effectus ſalvi conductus generalis. n. 7.
2. Quamdiu duret ſalvus conductus generalis. n. 10.
3. Num quælibet citatio contineat in ſe ſalvum conductum generalem. n. 15.
4. Quid ſit ſalvus conductus ſpecialis. n. 20.
5. Quinam Magiſtratus ſalvum conductum ſpecialem, ſeu plenam ſecuritatem largiri queat. n. 22.
6. Quando & in quibus delictis ſalvus conductus ſpecialis concedi debeat reis. n. 30.
7. In quonam conſiſtat ſalvus conductus ſpecialis, quæque ejusdem ſit qualitas & finis. n. 53.
8. Quamdiu ſalvus conductus ſpecialis ſive ſecuritas plenaria duret. n. 59.
9. Num per ſententiam ſublato ſalvo conductu, confeſtim reum prehendere liceat, antequam ſententia tranſeat in rem judicatam. n. 65.
10. Quomodo puniatur offendens Reum, ſalvum Conductum habentem. n. 76.
11. An Reus crimen confeſſus, non obſtante ſalvo conductu, confeſtim prehendi & puniri poſſit. n. 82.
12. Quantam cautionem reus, ſalvum conductum petens, præſtare debeat. n. 92.
13. Num & cautio pignoratitia admittatur. n. 98.
14. Cautio juratoria quando ſit admittenda. n. 104.
15. Cuinam debeatur pecunia cautionis, in caſu rei non exhibiti. n. 109.
16. Num ſingulis vicibus, quibus emanſerit Reus, pecunia cautionis exigi poſſit. n. 117.
17. An Reo emanente, pecunia cautionis ipſo jure ſit commiſſa, ac proinde ſtatim executive contra fidejuſſores procedi poſſit. n. 126.
18. Num pœna cautionis a fidejuſſoribus ſoluta, adverſus reum fugitivum nihilominus criminaliter ſit procedendum. n. 131.

Quæſtio 113.

De Examine inquiſiti, ubi agitur de formatione articulorum inquiſitionalium, ac reſponſione inquiſiti.

SUBQUÆSTIO

1. An & quare examen inquiſiti ſit requiſitum ſubſtantiale inquiſitionis legitimæ. n. 6.
2. Qualis interrogatio judicis de crimine commiſſo eſſe debeat. n. 15.
3. Quomodo articuli inquiſitionales ſint formandi. n. 32.
4. An judex ad eruendam veritatem ſimulationibus uti queat. n. 37.
5. Num judex Reum examinans, minas addere poſſit de torquendo eo, ſi verum fateri nolit. n. 47.
6. An fas ſit judici, promiſſione impunitatis a Reo veritatem elicere. n. 50.
7. Quomodo Actuarius judicii, inquiſiti reſponſionem conſignare debeat. n. 52.

8. *Qualis Reſponſio inquiſiti eſſe debeat.* n. 54.
9. *Quid ſi reus categorice vel prorſus reſpondere nolit.* n. 56.

Quæſtio 114.

De probatione delictorum, quales & quotnam teſtes in cauſis criminalibus requirantur: quæque & qualis eorundem depoſitio eſſe debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *Num examen teſtium ſemper debeat eſſe articulatum.* n. 8.
2. *An facta probatione in proceſſu inquiſitorio, novos articulos formare, novosque teſtes producere liceat.* n. 13.
3. *An inquiſiti interrogatoria ad articulos probatoriales ſint admittenda.* n. 18.
4. *Quinam teſtes dicantur idonei in cauſis criminalibus, & quibus caſibus inidonei admittantur.* n. 26.
5. *Num mulier ad teſtificandum admittatur in criminalibus.* n. 39.
6. *Quænam ætas idoneum faciat teſtem in cauſis criminalibus.* n. 41.
7. *Quotnam teſtes in foro Sax. ſufficienter probent delictum.* n. 50.
8. *Qualisnam atteſtatio ſeu depoſitio teſtium eſſe debeat.* n. 57.
9. *Num teſtis haud jurato examinatus, denuo examinari & jurare, debeat.* n. 67.
10. *Confrontatio teſtium cum inquiſito an ſemper ſit neceſſaria.* n. 75.
11. *Atteſtationes teſtium quomodo debeant conſignari.* n. 80.

Quæſtio 115.

De Remedio Defenſionis, ac quomodo in probatione & deductione innocentiæ rite ſit procedendum.

SUBQUÆSTIO

1. *An pater filii, frater fratris, aliæque conjunctæ perſonæ rei, conſanguinei ſui innocentiam deducere valeant.* n. 6.
2. *Num judex defenſiones inquiſiti ex officio quærere & ſupplere debeat.* n. 13.
3. *An inquiſitus, innocentiam ſuam probare volens, admittendus ſit, antequam ad articulos inquiſitionales reſponderit.* n. 23.
4. *Num reus, delictum jam confeſſus, ad probationem innocentiæ ſit admittendus.* n. 30.
5. *An inquiſitus, ad probationem defenſionis ſemel admiſſus, non probata ea, denuo admitti debeat.* n. 35.
6. *Quidnam pro obtinenda innocentia reus probare debeat.* n. 39.
7. *Quibus modis in deductione innocentiæ in foro Sax. ſit procedendum.* n. 69.
8. *An in probatione defenſionis credendum ſit teſtibus non juratis.* n. 79.
9. *Quodnam temporis ſpatium dandum ſit inquiſito ad deductionem innocentiæ.* n. 85.
10. *Num ad deducendam innocentiam inquiſiti Advocatus intervenire queat.* n. 88.
11. *An inquiſito defenſionem ſuam deducenti danda ſit copia Actorum inquiſitionalium.* n. 95.

Quæſtio 116.

De Tranſmiſſione Actorum ad Collegium Juriſperitorum: & quomodo procedendum ſit, crimine plene non probato.

SUBQUÆSTIO

1. *Quare Acta Criminalia judicio JCtorum ſubmittenda, ab iisque ſententia expetenda ſit.* n. 4.
2. *Num reus, de crimine convictus, morte puniri queat, licet hoc confeſſus non fuerit.* n. 36.
3. *An & quando reus ex præſumptionibus condemnari queat.* n. 51.
4. *An reus, cui purgationis juramentum fuit injunctum, illius evitandi cauſa, ad innocentiæ probationem admitti debeat.* n. 64.
5. *Impoſito juramento purgationis reo, num juramentum calumniæ ab adverſa parte exigi poſſit.* n. 72.
6. *Quinam ſit effectus juramenti purgationis.* n. 77.

Quæſtio 117.

De Tortura, ut & generibus ac gradibus Tormentorum.

SUBQUÆSTIO

1. *Quidnam proprie ſit quæſtio, & quomodo definiatur.* n. 12.
2. *Cuinam Magiſtratui competat poteſtas torquendi reos.* n. 19.
3. *Quænam tormentorum genera in foro Sax. uſu probata atque recepta ſint.* n. 40.
4. *Quotnam gradus extent torturæ in foro Sax. & quomodo ab invicem diſtinguantur.* n. 47.
5. *Quale moderamen judex in dictandis tormentorum gradibus adhibere debeat.* n. 68.

Quæſtio 118.

Quænam perſonæ a tormentis & quæſtionibus ſint exemptæ.

SUBQUÆSTIO

1. *Quænam perſonæ tormentis ſubjici queant.* n. 2.
2. *Num impuberes a tormentis ſint exempti.* n. 10.
3. *Quatenus Furioſi & Melancholici a tortura ſint exempti.* n. 16.
4. *Surdus & mutus an torqueri poſſint.* n. 21.
5. *Quando cæcus torqueri prohibeatur.* n. 25.
6. *Quid de minoribus habendum.* n. 29.
7. *An & quando Senes poſſint torqueri.* n. 35.
8. *Valetudinarii quatenus torqueri prohibeantur.* n. 46.
9. *An & quatenus fœminæ prægnantes atque puerperæ a tormentis ſint exemptæ.* n. 51.
10. *An perſonæ Illuſtres, Milites, Nobiles atque Doctores torqueri poſſint.* n. 65.
11. *Quando & in quibus caſibus hæ perſonæ hodie tormentis ſubjiciantur.* n. 86.
12. *An Clerici, Magiſtri & Studioſi tormentis interrogari queant.* n. 98.

Quæſtio 119.

Quando & in quibus cauſis tortura locum habeat.

SUBQUÆSTIO

1. *In quibusnam delictis tortura reo ſit indicenda.* n. 7.
2. *Quando in delictis, quorum pœna arbitraria eſt, judex ad torturam devenire queat.* n. 16.
3. *An & quando judex ad torturam poſſit procedere adverſus maritum, adulterii ſimplicis inſimulatum, cui uxor vult remittere.* n. 23.
4. *An & quando mercatores falliti tormentis ſubjici queant.* n. 38.
5. *An & quando teſtes poſſint torqueri.* n. 46.
6. *Num in delictis, quorum pœna corporis afflictiva non eſt, locum habeat territio.* n. 52.
7. *An neceſſario conſtare debeat de corpore delicti, antequam ad torturam deveniatur.* n. 54.
8. *Num reus, de crimine aliquo convictus ſeu confeſſus, ſuper aliis delictis torqueri poſſit.* n. 68.

Quæſtio 120.

De incertis, ſeu veriſimilibus indiciis, omnibus delictis communibus, quorum neutrum per ſe ſufficiens eſt torturam.

SUBQUÆSTIO

1. *Quidnam & quotuplex ſit indicium.* n. 6.
2. *Fama quale faciat indicium.* n. 17.
3. *Num indicium oriatur ex eo, quod quis in loco delicti fuerit deprehenſus.* n. 30.
4. *Converſatio cum hominibus facinoroſis quatenus faciat indicium ad torturam.* n. 35.
5. *Inimicitia capitalis num faciat indicium.* n. 43.
6. *Quænam dicatur inimicitia capitalis, & quid de inimicitia reconciliata habendum.* n. 44.
7. *Spes lucri aut commodi alicujus num faciat indicium.* n. 49.
8. *Inculpatio vulnerati qualenam faciat indicium ad torturam.* n. 50.
9. *An & quatenus Fuga præbeat indicium ad quæſtionem habendam.* n. 60.
10. *Qualenam indicium ad torturam faciat variatio rei.* n. 71.

11. *Qua-*

Digitized by Google

11. *Quatenus titubatio & trepidatio reum faciant ſuſpectum.* n. 77.
12. *Quid habendum de indicio, deſumpto ex Phyſiognomia.* n. 79.
13. *Taciturnitas inculpati num faciat eum ſuſpectum.* n. 81.
14. *Occultatio delicti an & quale faciat indicium.* n. 83.
15. *Quid habendum de collocutione in aurem.* n. 86.

Quæſtio 121.

De indiciis certis & propinquis, omnibus indifferenter delictis communibus, unumquodque per ſe ad quæſtionem habendam ſufficiens eſt.

SUBQUÆSTIO

1. *Re alicujus in loco delicti commiſſi reperta, quale inde indicium adverſus eum oriatur.* n. 4.
2. *Num ſemiplena probatio per unicum teſtem, ſufficiens faciat indicium ad torturam.* n. 10.
3. *Nominatio conſocii criminis quale faciat indicium adverſus nominatum.* n. 20.
4. *Quatenus fas ſit judici interrogare reum de ſociis commiſſi criminis.* n. 23.
5. *Quale indicium ad torturam faciat confeſſio rei extrajudicialis.* n. 41.
6. *Minæ an & quando faciant indicium.* n. 50.
7. *Transactio cum offenſo quando indicium faciat ad torturam.* n. 56.
8. *Auxilium facinoroſis præſtitum, an & quando ſufficiens ſit ad torturam indicium.* n. 61.

Quæſtio 122.

De indiciis, quæ ſingulis criminibus peculiaria, & ad torturam inferendam ſufficientia habentur.

SUBQUÆSTIO

1. *Quænam ſint indicia principaliora ad torturam ſufficientia in crimine homicidii.* n. 2.
2. *Indicia homicidii, in rixa commiſſi, quænam ſint.* n. 11.
3. *Indicium veneficii quodnam.* n. 15.
4. *Quænam ſuſpiciones reum de infanticidio ſuſpectum reddant.* n. 19.
5. *An ſufficiens ad torturam ſit indicium, ſi cadaver hominis occiſi in præſentia ejus, qui de homicidio ſuſpectus eſt, ſanguinem effundat.* n. 28.
6. *Num ſepultura faciat indicium de homicidio contra ſepelientem.* n. 38.
7. *Furti & Rapinæ indicia communiora quænam ſint.* n. 39.
8. *Quænam ſuſpiciones de crimine Sortilegii quem ſuſpectum faciant.* n. 60.
9. *Indicia Adulterii & Stupri quænam ſint.* n. 70.
10. *An confeſſio adulteri faciat indicium adverſus coadulterantem.* n. 77.
11. *Incendii indicia quænam.* n. 80.
12. *Proditionis indicium.* n. 83.
13. *Indicium Falſificationis Monetæ.* n. 84.

Quæſtio 123.

In qua traduntur Regulæ quædam generales, circa materiam indiciorum, eorumque probationem bene notandæ.

SUBQUÆSTIO

1. *An ſemper neceſſario præcedere debeant indicia legitima, antequam deveniatur ad torturam.* n. 1.
2. *Num reus abſque indiciis præcedentibus tortus, & crimen confeſſus, condemnari queat, indiciis ſupervenientibus, ac confeſſione ratificata.* n. 8.
3. *An judex reum terrere poſſit tormentis abſque indiciis præcedentibus.* n. 21.
4. *Quid juris, ſi tortura per reſcriptum Principis decernatur.* n. 23.
5. *Quænam indicia ad torturam inferendam ſufficientia & legitima habeantnr.* n. 27.
6. *Quotnam indicia requirantur ad decernendam torturam.* n. 36.
7. *Quot teſtibus indicia debeant probari.* n. 43.
8. *Quibus in caſibus probatio indiciorum per unicum teſtem facta ſufficiat.* n. 50.
9. *Num indicia ad torturam probata a reo elidi ac tolli queant.* n. 61.

Quæſtio 124.

De actu Torturæ, & modo ipſo executionis: nec non de Examine rei ſub tormentis.

SUBQUÆSTIO

1. *Quonam tempore executio torturæ fieri debeat.* n. 2.
2. *Num ſemper ante executionem torturæ, reus de ſpontanea confeſſione ſit interpellandus.* n. 9.
3. *Quiſnam ex pluribus delicti complicibus primo torqueri debeat.* n. 13.
4. *Qualenam moderamen judices in executione torturæ adhibere debeant.* n. 20.
5. *Num in ipſo torturæ actu reus ſit examinandus.* n. 26.
6. *Examen rei in tortura qualenam eſſe debeat.* n. 30.
7. *Quatenus ac quomodo tortus de circumſtantiis criminis debeat interrogari.* n. 37.
8. *An reus ob certum aliquod delictum tortus, incidenter ſaltem de alio crimine queat interrogari.* n. 52.
9. *Quid ſi circumſtantiæ criminis a torto prolatæ deprehendantur falſæ & confictæ.* n. 62.
10. *Qualiter, & a quonam exetutio torturæ conſignari debeat.* n. 64.

Quæſtio 125.

De effectu Torturæ: & quando, ac quoties reus ob unum idemque delictum in quæſtionem repeti poſſit.

SUBQUÆSTIO

1. *An reus, qui criminis indicia per torturam purgavit, definitive ſit abſolvendus.* n. 4.
2. *Num reus de crimine aliquo probationibus convictus, & poſtea tortus crimen negans, abſolvi debeat.* n. 17.
3. *Quando denuo tortura ſit decernenda ac repetenda.* n. 39.
4. *Quænam dicantur nova indicia.* n. 42.
5. *Quoties ob unum idemque delictum in quæſtionem repeti poſſit reus.* n. 47.
6. *Num ſemel tortus ex novis indiciis terreri poſſit.* n. 60.
7. *An territio præcedens connumeretur inter ſpecies torturæ, quando agitur de repetitione tormentorum.* n. 62.
8. *Quomodo adverſus reum ſit procedendum, ſi poſt ſecundam vel tertiam torturam nova appareant indicia.* n. 72.

Quæſtio 126.

De Ratificatione Confeſſionis in tortura factæ: & quomodo procedendum, ſi reus confeſſionem ſuam revocet.

SUBQUÆSTIO

1. *Num reus in tormentis confeſſus, de nullitate torturæ excipiens, ſit audiendus.* n. 8.
2. *Quænam confeſſio dicatur veritati conſentanea.* n. 12.
3. *Qualiſnam debeat eſſe ratificatio confeſſionis, quæque ejuſdem ſint requiſita.* n. 17.
4. *Num reus confeſſionem revocans, abſque aliis novis indiciis torqueri queat.* n. 40.
5. *Quoties reus, confeſſionem revocans, in quæſtionem repeti poſſit.* n. 49.
6. *Quomodo procedendum adverſus reum, qui ſecunda vel tertia vice tortus confeſſionem ſuam revocat.* n. 54.
7. *Num abſolvendus ſit reus, in executione ipſa confeſſionem revocans.* n. 63.
8. *Quiſnam ſit effectus inſtrumenti ſuper confeſſione rei, ejuſque ratificatione confecti.* n. 69.
9. *Quomodo procedendum ſit adverſus reum, qui ad ratificandam confeſſionem ductus, prorſus non vult loqui ac reſpondere.* n. 73.

Quæſtio 127.

De Pœna Judicis, reum injuſte torqueri facientis.

SUBQUÆSTIO

1. *An & quando judex ob injuſtam torturam, pœnam ultimi ſupplicii incurrat.* n. 3.

2. *Quænam actio competat reo adverſus judicem, ob in- ob injuſtam ſibi illatam torturam.* n. 14.
3. *Actio injuriarum ob injuſtam torturam an ſit perpetua.* n. 21.
4. *Num & reo innocenti, legitime tamen torto, detur actio adverſus judicem.* n. 24.
5. *Quæ pœna teneatur judex de injuſta tortura convictus.* n. 33.
6. *Quatenus Urpheda a torto præſtita actionem adverſus judicem impediat.* n. 46.

Quæſtio 128.
De variis pœnarum ac ſuppliciorum mortis generibus.
SUBQUÆSTIO
1. *Quomodo diſtinguantur pœnæ in foro Sax.* n. 4.
2. *Quænam ſint genera pœnarum mortis ſeu ultimi ſupplicii in foro Saxon.* n. 33.
3. *Quibus modis pœna mortis quandoque aggravetur.* n. 57.

Quæſtio 129.
De variis pœnarum corporis afflictivarum generibus.
SUBQUÆSTIO
1. *Quænam pœnæ corporis afflictivæ in terris Saxonicis uſu receptæ ſint.* n. 13.
2. *Pœna amputationis membri in ſententia poſita, de quonam membro accipi debeat.* n. 43.
3. *An numellæ referantur inter pœnas corporis afflictivas.* n. 50.

Quæſtio 130.
De pœnis civilibus, ac in ſpecie de pœna Relegationis.
SUBQUÆSTIO
1. *Indicta relegatione indefinite, an in perpetuum, an vero ad certum tempus reus debeat relegari.* n. 16.
2. *Num Relegatus ab una civitate, cenſeatur relegatus a tota provincia.* n. 21.
3. *Num Relegatus ex provinciis Electoratus Saxon. cenſeatur quoque bannitus ex Epiſcopatibus Martisburgenſi, Miſnenſi & Numburgenſi, & vice verſa.* n. 34.
4. *Quomodo procedendum adverſus reum, qui relegatus non vult emigrare, nec Urphedam præſtare.* n. 38.
5. *Num mulier teneatur ſequi virum bannitum ex ſuo delicto.* n. 44.
6. *An Relegati ſigno in fronte inuſto notari debeant.* n. 49.
7. *An Relegati jura Civitatis amittant.* n. 52.
8. *Quid habendum de impoſitione venditionis ac emigrationis ex pago aliquo certo.* n. 56.

Quæſtio 131.
De Subjectis pœnarum: Ubi agitur de damno a brutis animalibus dato: Et num in cadavera reorum in reatu mortuorum ſit animadvertendum.
SUBQUÆSTIO
1. *An & quando liberi & heredes noxiorum teneantur.* n. 2.
2. *Quando adverſus bruta animalia quid ſtatuendum ſit.* n. 16.
3. *Datio bruti animalis noxa, quando locum habeat in foro Saxon.* n. 19.
4. *Pœna habentis animalia ferocia, aut canem efferocem, damno ab aliis dato.* n. 23.
5. *Quando & quibus caſibus in cadavera reorum mortuorum ſit animadvertendum.* n. 34.

Quæſtio 132.
De Cumulatione pœnarum, et an pluribus atque diverſis delictis exiſtentibus, pluribus quoque & diverſis pœnis ſit locus.
SUBQUÆSTIO
1. *Si plura concurrant delicta, quæ ſingula morte puniuntur, quodnam ſupplicii genus reo debeat irrogari.* n. 19.
2. *An reus ultimo ſupplicio plectendus, ob alia delicta pœna quoque corporis afflictiva affici poſſit.* n. 62.
3. *Num reus, ob plura & diverſa crimina perpetrata pluribus quoque & diverſis pœnis corporalibus ſit afficiendus.* n. 67.
4. *An omnis pœna corporalis ſibi adjunctam habeat relegationem perpetuam.* n. 74.
5. *An pœna corporis afflictiva cum pœna civili queat cumulari.* n. 76.
6. *Num ob diverſa delicta concurrentia, plures ac diverſæ pœnæ civiles reo conjunctim ſint infligendæ.* n. 78.

Quæſtio 133.
De Arbitrariis ſeu Extraordinariis pœnis.
SUBQUÆSTIO
1. *Arbitraria ſeu extraordinaria animadverſio in quibusnam pœnis conſiſtat.* n. 12.
2. *An pœna arbitraria ad mortem usque extendi queat.* n. 19.
3. *Quænam juſta & æqualis ſit proportio inter pœnas arbitrarias.* n. 45.
4. *Cuinam competat electio in pœnis arbitrariis alternativis.* n. 49.
5. *An pœna a judice duplicata, vel triplicata, omnes conjunctim pœnæ a reo exigi queant.* n. 54.
6. *Quam pœnam reus hoc caſu ſolvere teneatur.* n. 57.

Quæſtio 134.
De pœna Luſorum ac Receptatorum hominum facinoroſorum.
SUBQUÆSTIO
1. *Quæ ſit pœna exercentium ludos prohibitos.* n. 17.
2. *Quando & quinam ludi prohibiti non ſint.* n. 28.
3. *Quæ ſit pœna receptantium homines facinoroſos.* n. 37.
4. *An Parentes, Cognati vel Affines, reum latitantem indicare, vel ignorantiam juramento purgare teneantur.* n. 52.
5. *Conſcii delictorum quomodo & quando puniri debeant.* n. 56.

Quæſtio 135.
De Effectibus condemnationis, Confiſcatione bonorum, & Infamia rei condemnati.
SUBQUÆSTIO
1. *An condemnati ad mortem, contrahere & de bonis ſuis diſponere poſſint.* n. 11.
2. *Num reus, ad mortem condemnatus, hæreditatis ſibi delatæ ſit capax.* n. 13.
3. *Num reus, ultimo punitus ſupplicio, bona ſua ad hæredes ab inteſtato tranſmittat.* n. 15.
4. *An reus, ad mortem condemnatus, teſtamentum facere queat.* n. 17.
5. *In quibusnam caſibus & delictis confiſcatio bonorum etiamnum hodie locum habeat.* n. 25.
6. *Num filio, interficienti patrem ſuum, hæreditas paterna auferenda, & fiſco applicanda ſit.* n. 34.
7. *An in crimine læſæ Majeſtatis fiſcus præferatur creditoribus & uxori rei condemnati.* n. 42.
8. *Quando & quænam pœna famam rei commaculent.* n. 49.
9. *Quamdiu infamia ex Relegatione duret.* n. 58.

Quæſtio 136.
De Forma & Proceſſu judicii Criminalis & Bannitorii, von der Hegung und Haltung des hochnothpeinlichen Halß- und Acht-Gerichts.
SUBQUÆSTIO
1. *Quomodo formari debeat judicium criminale in foro Saxonico, quæque ejusdem ſint requiſita.* n. 8.
2. *Quas ob cauſas executio pœnæ requirat ejusmodi ſolennem judicii criminalis formam & conſtitutionem.* n. 43.
3. *Quomodo differant in foro Sax.* peinlich Halsgerichte, *&* hochnothpeinlich Halsgerichte. n. 53.
4. *Qualiter formari debeat judicium criminale,* das peinliche Halsgerichte, *crimine jam pernoctato.* n. 64.
5. *Quomodo differat judicium criminale, in crimine jam pernoctato formatum, a judicio Bannitorio formato, antequam crimen pernoctaretur.* n. 73.
6. *Quando locum habeat judicium bannitorium,* das Achtgerichte, *quæque ejusdem ſint requiſita.* n. 90.
7. *An in judicio bannitorio proclamatio rei,* das Zettergeſchrey, *omitti queat.* n. 109.

8. *An*

8. *An judicium bannitorium, ſalvo proceſſu criminali, plane intermitti poſſit.* n. 113.

Quæſtio 137.

De Executione Pœnarum, ejusque Forma & Proceſſu.

SUBQUÆSTIO

1. *Quando & quibus ex cauſis executio pœnæ ſit differenda.* n. 11.
2. *Quando & quare executio pœnæ tempeſtive reo ſit denuncianda.* n. 35.
3. *Quomodo procedendum ſit, ſi reus ad mortem condemnatus, nolit pœnitere, peccata confiteri, & ad gratiam Dei confugere.* n. 46.
4. *Carnifex qualis eſſe debeat.* n. 49.
5. *Carnifice deficiente, num judex aliquem cogere poſſit, ut ſit executor.* n. 53.
6. *Carnificis officium num ſit famoſum.* n. 55.
7. *Quomodo Carnifex expedire debeat actum executionis.* n. 60.
8. *Quæ ſit pœna Carnificis executionem non recte peragentis.* n. 67.
9. *Cadavera punitorum an ſepeliri debeant.* n. 69.
10. *An Cadavera punitorum Medicis recte concedantur ad Anatomiam.* n. 72.

Quæſtio 138.

De Sumptibus Cauſarum Criminalium, quiſnam hoſce ſolvere teneatur.

SUBQUÆSTIO

1. *An & quando reus expenſas in proceſſu criminali factas refundere teneatur.* n. 6.
2. *Cujusnam ſumptibus incarceratus ſit alendus.* num. 20.
3. *Ad probationem defenſionis & deductionem innocentiæ, quisnam ſumptus ſuppeditare debeat.* n. 25.
4. *Mortuo reo ante executionem pœnæ, num ejusdem heredes expenſas litis refundere teneantur.* n. 31.
5. *Quando & quibus caſibus Magiſtratus ex officio ſumptus criminales ſufferre debeat.* n. 39.
6. *In Proceſſu Criminali ordinario quisnam ſumptus ſuppeditet.* n. 54.
7. *Quando & quibus caſibus ſubditi expenſas Cauſarum Criminalium ferre teneantur.* n. 69.
8. *An Sumptus Criminales a ſubditis perſolvendi, in concurſu creditorum, præ aliis debitis prærogativam quandam habeant.* n. 83.

Quæſtio 139.

An & quando in cauſis criminalibus Appellare & Leuterare liceat.

SUBQUÆSTIO

1. *An etiamnum hodie liceat appellare in proceſſu inquiſitorio criminali.* n. 14.
2. *Num hodie liceat leuterare in proceſſu inquiſitorio.* n. 28.
3. *An in proceſſu Criminali ordinario Appellatio & Leuteratio admittatur.* n. 31.
4. *Annon loco Appellationis & Leuterationis in proceſſu inquiſitorio admittatur defenſio inquiſiti.* n. n. 37.
5. *Num pendente Apellatione reus incarcerari debeat.* n. 42.

Quæſtio 140.

De Banno, ejusque proceſſu uſitato in foro Saxonico, vom Achts-Proceß.

SUBQUÆSTIO

1. *Quidnam ſit Bannum, & unde dicatur.* n. 8.
2. *Quodnam dicatur, & quale ſit Bannum Imperiale,* des heiligen Reichs Acht. n. 18.
3. *Bannum juris Saxonici adverſus delinquentes fugitivos, quale & quotuplex ſit.* n. 34.
4. *Quando & quibus in cauſis Bannum hoc Saxonicum locum habeat.* n. 41.
5. *Quæ ſit forma proceſſus bannitorii in foro Sax. adverſus delinquentes fugitivos.* n. 57.
6. *Qualis debeat eſſe citatio in proceſſu Banni.* n. 61.
7. *Quomodo procedendum adverſus bannitum ad Bannum ſuperius,* in die Ober-Acht. n. 76.
8. *Quisnam ſit effectus Banni primi ſeu inferioris in foro Saxonico.* n. 94.
9. *Num bannitus deprehenſus in Provincia judicis bannientis, ſtatim condemnari queat, etiamſi confeſſus aut convictus non ſit.* n. 99.
10. *An & qomodo bannitus a banno primo ſe liberare poſſit.* n. 106.
11. *Effectus banni ſuperioris*, der Ober-Acht, *quisnam ſit.* n. 111.
12. *An reus in Bannum ſuperius declaratus amittat etiamnum hodie bona ſua.* n. 117.
13. *Num quis bannitum impune occidere poſſit.* n. 131.

Quæſtio 141.

An & quanto tempore delicta præſcribantur.

SUBQUÆSTIO

1. *Quanto temporis ſpatio in foro Saxonico delicta præſcribantur.* n. 11.
2. *Num & inquiſitio tollatur præſcriptione vicennali.* n. 18.
3. *An tempus præſcriptionis in delictis currat ignoranti.* n. 24.
4. *Num judex ſupplere debeat exceptionem præſcriptionis, etiamſi reus eam non allegaverit.* n. 29.
5. *Quanto temporis ſpatio præſcribatur adulterium.* n. 40.
6. *Stuprum, fornicatio quanto tempore præſcribantur.* n. 46.
7. *Quanam præſcriptione tollantur crimina excepta & enormia.* n. 52.
8. *Num reo abſente, & in fuga perſeverante, currat interim præſcriptio.* n. 55.
9. *An præſcriptio vicennalis in foro Saxonico de momento in momentum currat.* n. 61.
10. *An pœna ordinaria ſit mitiganda ob diuturnitatem temporis.* n. 70.

Quæſtio 142.

An & quando judex pœnam alicujus delicti ordinariam mitigare, ac in mitiorem quandam pœnam commutare poſſit.

SUBQUÆSTIO.

An & quomodo judex, pœnam mitigans ordinariam, in ſententia cauſam mitigationis exprimere debeat. n. 53.

Quæſtio 143.

An & quando propter ætatem tenellam infantum, impuberum atque minorum, pœna ſit remittenda, vel mitiganda.

SUBQUÆSTIO

1. *Infans num ex delicto obligetur, & pœnam incurrat.* n. 9.
2. *Quatenus obligentur ex delictis impuberes, doli capaces.* n. 21.
3. *Puella quando dicantur puberes in materia delictorum.* n. 26.
4. *Qualisnam pœna reo impuberi poſſit irrogari.* n. 35.
5. *Quando impubes ultimi ſupplicii pœna affici poſſit.* n. 48.
6. *An & quatenus minorennitas delinquentem a pœna ordinaria excuſet.* n. 61.

Quæſtio 144.

Quatenus ob ſenectutem corporisque debilitatem, pœna mitigari debeat.

SUBQUÆSTIO

1. *An ſenectus delinquentem a pœna ordinaria excuſet.* n. 12.
2. *An & quando ſenes a pœna corporis afflictiva ſint immunes.* n. 26.
3. *Annon ſenes, ob ætatem decrepitam deliri, mitius puniri debeant.* n. 34.
4. *Adverſa valetudo quatenus delinquentem a pœna excuſet.* n. 40.

Quæſtio

Digitized by Google

Quæſtio 145.

Num Furor & Melancholia cauſam præbeant mitigationi pœnæ.

SUBQUÆSTIO

1. *An furioſus ex delicto obligetur, & pœnam incurrat.* n. 9.
2. *Quomodo furor probetur.* n. 28.
3. *Furioſus, habens intervalla, ſi remiſſo furore deliquerit, num puniri queat.* n. 35.
4. *Num furor præteritus delinquentem a pœna excuſet.* n. 39.
5. *An furioſus in carcere & vinculis ſit cuſtodiendus.* n. 41.
6. *Quid ſi furioſus ſua culpa in furorem incidit, nec alias omnis culpæ expers fuit.* n. 46.
7. *An & quando Melancholicis delinquentibus pœna ordinaria ſit remittenda.* n. 53.

Quæſtio 146.

An & quatenus Ebrietas delinquentem a pœna ordinaria excuſet.

SUBQUÆSTIO

1. *An ebrietas pœnam mereatur.* n. 22.
2. *Num ebrietas immodica delinquentem a pœna excuſet.* n. 32.
3. *Modica & levis ebrietas, quæ mentis alienationem non inducit, an juvare queat delinquentem.* n. 48.
4. *Quid ſi delinquentem, ceſſante ebrietate non pœniteat delicti, in ebrietate commiſſi.* n. 55.
5. *Quid juris in ebrio, qui ſciens ſe ſolitum in ebrietate delinquere, non abſtinuit a vini immodica potatione.* n. 58.
6. *Quomodo probari debeat ebrietas delinquentis.* n. 61.

Quæſtio 147.

An delinquens Mutus & Surdus mitius puniri debeat: & num calor Iracundiæ reum a pœna ordinaria excuſet.

SUBQUÆSTIO

1. *Mutus & ſurdus delinquens quando pœna delicti ordinaria ſit plectendus* n. 13.
2. *Quid habendum de muto ac ſurdo, qui perfectum non habet intellectum.* n. 26.
3. *Quid ſi mutus ac ſurdus de crimine teſtibus convinci nequeat.* n. 30.
4. *An & quando calor iracundiæ cauſam det mitigationi pœnæ.* n 45.

Quæſtio 148.

Quatenus Transactio cum parte offenſa inita: Nobilitas rei delinquentis: & Delicti Incertitudo mitigent pœnam.

SUBQUÆSTIO

1. *An tranſactio, cum parte offenſa facta, præjudicet Magiſtratui, quo minus pœnam delinqenti irrogare queat.* n. 4.
2. *An tranſactio, cum Magiſtratu facta, liberet reum a pœna.* n. 15.
3. *Num, tranſactione cum parte offenſa inita, locus ſit pœnæ ordinariæ.* n. 23.
4. *An propter dignitatem delinquentis, generisque nobilitatem, pœna ſit mitiganda.* n. 32.
5. *Quatenus incertitudo corporis delicti mitiget pœnam.* n. 42.
6. *Quomodo de corpore delicti conſtare debeat, antequam reus ad mortis ſupplicium condemnetur.* n. 45.

Quæſtio 149.

In qua referuntur quinque aliæ cauſæ, minuendi pœnam, nempe, Promiſſio mitigationis ſupplicii, ad extorquendam confeſſionem: Spontanea Confeſſio: Diutina in Carceribus detentio: Interceſſio puellæ, reum condemnatum in matrimonium petentis: & Peritia, vel inſigne artificium delinquentis.

SUBQUÆSTIO

1. *An, promiſſa impunitate, ad veritatem eruendam, reo confeſſo pœna ordinaria ſit irroganda.* n. 9.
2. *Quatenus ſpontanea confeſſio mitiget pœnam.* n. 23.
3. *Num diutina rei in carceribus detentio mitiget pœnam.* n. 43.
4. *An & quando ad interceſſionem puellæ, condemnatum in matrimonium petentis, venia ei ſit tribuenda.* n. 53.
5. *Peritia delinquentis, vel inſigne aliquod ejuſdem artificium quatenus mitiget pœnam.* n. 62.

Quæſtio 150.

An & quatenus Magiſtratus, ex poteſtate abſoluta, reis facinoroſis veniam dare poſſit.

SUBQUÆSTIO

1. *An Principes, aliique Status Imperii & Magiſtratus Superiores, quibus Regalia competunt, ex poteſtate abſoluta reis pœnæ veniam indulgere queant.* n. 8.
2. *Num Princeps pœnam homicidii, lege Divina ſancitam, reo delinquenti remittere poſſit.* n. 31.
3. *Quando Princeps veniam reis dare debeat.* n. 44.
4. *An Magiſtratus inferiores, merum habentes imperium, criminis admiſſi gratiam reis facere, iisque pœnam mortis remittere queant.* n. 49.
5. *Num Magiſtratus inferior, merum habens imperium, ſupplicium quoddam mortis in aliam, ac mitiorem mortis pœnam, commutare poſſit.* n. 58.
6. *Num Magiſtratus, merum habens imperium, fuſtigationem remittere, ac in mitiorem pœnam commutare poſſit.* n. 75.
7. *Num Magiſtratus inferior pœnas civiles remittere, aut mitigare poſſit.* n. 85.
8. *An Magiſtratus inferior in crimine adulterii, a conjuge innocente remiſſi, relegationem in mulctam pecuniariam convertere queat.* n. 91.

Digitized by Google

Auſpice, quo nihil eſt infelix, Auſpice Chriſto!

PRACTICÆ NOVÆ
IMPERIALIS SAXONICÆ
RERUM CRIMINALIUM
PARS TERTIA.

QUÆSTIO CI.

An pœnas Capitales facinoroſis hominibus irrogare liceat Magiſtratui Chriſtiano.

SUMMARIA.

1. Præſtabilius eſt crimina impedire, quam punire.
2. Præmiis & pœnis Reſpublica conſervatur, n. 3.
4. In hiſce duobus verſatur juſtitia, n. 5. 6.
7. Rejicitur arcanum Bodinianum.
8. Principibus incumbit transgreſſores LL. punire, n. 9.
10. Finis pœnarum in quibus conſiſtat, n. 11. 13. 14. 15.
12. Reipublicæ intereſt delicta puniri.
16. Vindicta & exemplum pœnarum alios reddit meliores, n. 17. 18. 19.
20. Quare in bruta animalia quandoque animadvertatur, n. 21.
22. Anabaptiſtarum & Photinianorum opinio de non irrogando mortis ſupplicio hominibus facinoroſis, n. 23. 24.
25. Rejicitur hæc ſententia & refutatur ex jure Divino, n. 26. 27. 28 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37.
38. Sententia B. Auguſtini, n. 39.
40. Cum qua convenit Confeſſio Auguſtana.
41. Refutantur argumenta Anabaptiſtarum & Photinianorum, n. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49.

1 SIcuti Medico indecora ſunt multa funera, meliorque cenſetur, qui morbum excludit & prohibet, quam qui pharmacis expellit acceptum: ita multo præſtabilius eſt, efficere, ne facinora perpetrentur, quam ſi patrata condignis puniantur ſuppliciis, Sen. *1. de clement. 24.* Ventur. de Valent. *in parth. litig. l. 1. c. 14. n. 17* Id autem fiet, ſi cauſas, ex quibus animadverterint potiſſimum naſci flagitia, vel recidant, ſi queunt, vel certe premant, & attenuent rerumpublicarum moderatores, Eraſm. Roterod. *in inſt. princip.* quod itidem monet, & exemplo probat *Morus: Decernuntur*, inquiens, *furti horrenda ſupplicia: multo potius cum providendum foret, uti aliquis eſſet proventus vitæ; ne cuiquam ſit tam dira furandi primum, dehinc pereundi neceſſitas. Utopia l. 1. f. 57.* Conſultum equidem hoc conſervandæ reipublicæ remedium: ſed minus ſufficiens ad coercendam hominum malitiam, quam ſola promiſſio præmii benefacientibus, ac comminatio pœnæ malefacientibus vincit; neque enim domus ulla, nec reſpublica ſtare poteſt, ſi in ea nec recte factis præmia extent, nec ſupplicia peccatis, Cicer. *3. de nat. Deor.*
2 Quibus duobus quaſi fulcris rempublicam contineri, ſapientiſſimus dicebat Solon, Cicer. *epiſt. 15. ad Brut.* niſi enim per juſtitiam diſtributivam præmia bonis, pœnæ malis ac facinoroſis irrogentur: leges in extremum deducuntur contemptum, ac conſequentia neceſſaria respubl. peſſum ire cogitur; nec unquam graviores civitatum motus, frequentiores rerumpubl. interitus, quam utriusque neglectione contigerunt, Chriſt. Beſold. *claſſ. 2. diſp. pol. 2. n. 1.* Tholoſ. *l. 10. de republ. c. 2.*

3 Quod & ſentit *JCtus Ulpianus*, officium JCtorum ac Magiſtratuum ita deſcribens; *Juſtitiam* inquit, *colimus, boni & æqui notitiam profitemur, æquum ab iniquo ſeparantes, licitum ab illicito diſcernentes, bonos non ſolum metu pœnarum, verum etiam præmiorum exhortatione facere cupientes. in l. 1. ff. de juſt. & jur.* Idemque probat exemplum ſummi Legislatoris, qui in promulgatione legis, promiſſionem præmiorum, & comminationem pœnarum diſertis ſubjungit verbis: ut boni per benigna promiſſa ad obedientiam invitentur: mali per ſeveras minas ab inobedientia deterreantur, *Exod. 20. v. 5. Ego Dominus Deus tuus, Deus zelotes, viſitans iniquitatem patrum in filios, in tertiam & quartam generationem eorum, qui oderunt me; v. 6. & faciens miſericordiam in millia his, qui diligunt me, & cuſtodiunt præcepta mea.* Utrumque etiam *Apoſtolus Paulus* conjungit in deſcribendo Magiſtratus officio: *Magiſtratus*, inquiens, *non ſunt terrori bonis operibus, ſed malis. Vis autem non terreri poteſtate? quod bonum eſt, facito; & laudem habebis ab ea. Rom. 13. v. 3.*

In hiſce duobus, præmiis ſcilicet, atque pœnis, 4
juſtitia verſatur: qua remota, regna non niſi magna eſſe latrocinia, inquit D. Auguſt. *l. 4. de civitat. Dei, c. 4.* at beatiſſima eſſe, in quibus juſtitia floret, rectiſſime judicavit Antiſthenes, Athenienſis, Lorich. *in inſt. princip. tit. de juſt. princip. fol. 340.* Unde & rex Ageſilaus quodam rogatus tempore, utra virtus melior eſſet, fortitudo an juſtitia? nullam fortitudinis utilitatem eſſe, dixit, abſente juſtitia; nam ſi omnes juſti eſſent, nihil fortitudine opus fore, Plutarch. *in apophtheg.* Quin & fortitudinem, quæ per bella tuetur a barbaris patriam, vel defendit infirmos, vel a latronibus ſocios, plenam juſtitiam eſſe, ſcribit Did. Covarr. *in c. pecc. P. 2. §. 10. de reg. jur. in 6to.* Petr. Greg. Tholoſ. *l. 11. de republ. c. 1. & 2.*

Neque horum unum alterum excludit; ſup- 5
pliciorum enim & pœnarum comminatione peccata quamvis præcaveantur: virtus tamen minis,

vi ac metu tradi nequit; ſed præmiis invitatur: Unde, apud quos maxuma proponuntur virtuti præmia, in eorum republica viri præſtantiſſimi exiſtunt, Jac. Bornit. *in tract. de præm. c. 1.* Chriſt. Beſold. *claſſ. 2. diſp. politic. 2. n. 2.* quare nec minus utile eſt reipublicæ, virtutum & benemeritorum exempla præmiorum accendi promiſſione, quam improbos formidine prohiberi pœnarum, Beſold. *d. l. n. 3.*

6 At contra, quum mala quoſdam efficacius moveant, quam bona, nec omnes moveantur honore, quemadmodum ignominia; pœnæ æque ac præmia in republ. neceſſariæ cenſentur, Petr. Fab. *ad l. 1. ff. juſt. & jur.* ita namque comparatum eſt, inquit Ariſtoteles *10. ethic. c. 9.* ut verba, doctrina ac præcepta, poſſint quidem liberalia ingenia cohortari & excitare: at reliquos, qui ſunt multo plurimi, non poſſunt ad virtutem impellere. Non minus igitur pœnis ac præmiis, homines ad obedientiam cogendi: & a delinquendo arcendi ſunt.

7 Adeoque non omni ex parte arcanum illud Bodinianum omnibus probatur, quod ſcilicet ad benevolentiam ſubditorum erga Reges & Principes plurimum valeat, a Principibus omnia præmia, largitiones, honores, magiſtratus, Imperia proficiſci, a magiſtratibus vero pœnas & ſupplicia irrogari; quo ipſo alterum Principis officium, quod in puniendo conſiſtit, abdicaretur, & impunitas delictorum nova delicta atque litigia crearet, Ventur. de Valent. *in parthen. litigioſ. l. 2. c. 10. n. 9.* ſecus atque Ludovicus XII. Rex Gallorum judicavit, qui legens Pſalm 106. dixiſſe fertur: *Principem, qui crimen punire poteſt, nec punit, non minus eſſe reum, quam ſi ipſe perpetraſſet; pietatis eſſe opus, non ſævitia, juſtitiam facere*, Antimach. *3. comm. theor. 7. & 35.* Philipp. Camerar. *vol. 1. hor. ſucc. c. 190.* quia, dum facinoroſi publice non puniuntur, publica turbatur lætitia, *l. nemo. 3. C. de epiſc. audient.* Joh. Bodin. *l. 1. c. ult.* Vent. de Valent. *dict. cap. 10.* & qui vitiis nutriendis parcit & favet, ne contriſtet peccantium voluntatem, tam non eſt miſericors, quam qui non vult cultrum rapere paeno, ne audiat plorantem, & non timet, ne vulneratum doleat, vel extinctum; ut dicit Auguſtin. *ad Lotharium in c. qui vitiis. 23. q. 5.*

8 Quin & Principibus ac Magiſtratibus incumbere, legum transgreſſoribus pœnas irrogare, vel ex ipſius Dei mandato colligitur, *Deut. 17. v. 7. c. 19. v. 20. Auferes malum e medio tui, & non parcet oculus tuus: animam pro anima, dentem pro dente, oculum pro oculo.* unde Apoſtolus *Rom. 13. v. 4. Magiſtratus*, inquit, *Dei miniſter eſt tibi in bonum: ſi autem malum feceris, time; non enim ſine cauſa gladium portat; Dei enim miniſter eſt, vindex in iram ei, qui malum agit.* Quod ſi Magiſtratus in pœnis irrogandis negligens eſt, Deus ipſemet ad vindictam exurgit, *Num. 25. v. 4. Jud. 20. v. 46. 1. Reg. 14. v. 16. 1. Reg. 20. v. 42.* unde Lactant. *l. de ira Dei. c. 17. circa fin. Sicut in homine*, inquit, *neceſſaria eſt ira juſta ad pravitatis correctionem, ſic utique in Deo, a quo ad hominem pervenit exemplum; nam ſicut nos poteſtati noſtræ ſubjectos coërcere debemus, ita etiam peccata univerſorum Deus coërcere debet; quod ut faciat, iraſcatur neceſſe eſt.*

9 Ac ſicuti per vindictam Magiſtratus, diſciplina ſervatur, mores corriguntur, licentia comprimitur, & pœnarum irrogatione peccata coërcentur: ita e converſo indulgentia Magiſtratus nimia flagitiorum eſt illecebra; & qui parcit malis, nocet bonis. Hinc M. Cato dicebat, magiſtratus illos, qui maleficos pœnis non coërcent, non tantum non ferendos, ſed lapidibus obruendos eſſe; ne ex pœnarum intermiſſione reipublicæ ſalus labefieret, Plutarch. *in apophtheg.* Et ſub Nervæ Imperio quidam Fronto publice exclamabat: Malum eſſe, eum imperare, ſub quo nemini quicquam liceat: ſed longe pejus eſſe ſub illo vivere, ſub quo omnia liceant.

Quantaque utilitas, quantumque commodum 10
irrogatione pœnarum reipublicæ afferatur, vel ex cauſis earundem, & rationibus puniendorum delictorum ſatis liquet, quarum vulgo tres conſtituuntur, Gell. *l. 6. noct. attic. c. 14.* Chr. Beſold. *claſſ. 2. diſp. polit. 2. n. 14.* Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. l. 31. c. 2. n. 1.*

Prima eſt, ut dignitas, autoritasque ejus, in 11
quem peccatum fuit, conſervetur; ne ſcilicet prætermiſſa animadverſio contemptum Magiſtratus pariat: unde & pœna Græcis dicitur τιμωρία a conſervatione honoris, Gell. *d. l. 6. c. 14.* non enim impune licet leges irridere transgrediendo, *l. 1. & 2. ff. de legibus.* ſed dignitatem ſuam Magiſtratus conſervare debet illæſam, quantum fieri poteſt, ne illa abutantur ſubditi, *l. obſervandum. ff. de offic. præſid. l. 1. §. ſi ſervus hæres. ff. de ventr. inſpic.*

Hinc intereſſe dicitur reipublicæ, delicta puni- 12
ri, *l. ita vulneratus. 51. ad L. Aquil. l. ſi longius. 18. §. 1. ff. de jud. l. in delictis. §. cum dominus. ff. de action. l. Stichum. 95. ff. de ſol. l. qui ſervum. 20. in pr. ff. de interrog. in jur. fac. l. per omnes. 6. C. de defenſor. civ. l. ſi operis. 14. C. de pœn.* Vinc. de Franch. *dec. Neapol. 98. n. 2.* Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſtor. P. 3. qu. 127. n. 64. & P. 4. qu. 140. n. 51.* & ſic interdum gravitas alicujus delicti exigit, ut delinquens e medio tollatur; ne maledictionem divinam regioni eo ſcelere contaminatæ acceleret, *Deut. 21. v. 7. 8. & 21.* Chriſt. Beſold. *d. diſput. 2. n. 15.*

Secundo, quo delinquentes caſtigentur, & 13
cautius mercari diſcant, *l. ſi pœnam. ff. de pœn. c. prodeſt ſeveritas. 23. q. 51.* & ut quos majorum exempla a malis non revocant, pœna caſtiget, *l. un. C. de emend. propin. cap. ut clericorum. 13. X. de vit. & honeſt. cleric. c. plurimos. diſt. 81. cap. felicis. §. in pœnis. 49. de R. J. in 6to.* alioquin namque ſocietas hominum ulla vix conſiſtere poterit, niſi corrupti mores emendentur; ex quibus paulatim tabe infecta, neceſſarium eſt ut tandem intereat, niſi celeriter ab initio ſubveniatur: ut in morbis corporibus accidit, teſte Dion. *l. 4. hiſtor.* & ſic contra peccatum remedium eſt accelerata correctio, ne ſcilicet malum ex perſeverantia augeatur; tanto enim graviora ſunt peccata, quanto diutius detinent animam alligatam: unde Ovidius canit *1. de remed. amor.*

Nam mora dat vires; teneras mora præcoquit uvas,
Et validas ſegetes, quæ fuit herba, facit.
Quæ præbet latas arbor ſpectantibus umbras,
Quo poſita eſt primum tempore, virga fuit.
Tunc poterat manibus ſumma tellure revelli:
Nunc ſtat in immenſum viribus aucta ſuis.
Principiis obſta; ſero medicina paratur,
Cum mala per longas convaluere moras.

& paulo poſt:

Vidi ego, quod fuerat primo ſanabile vulnus,
Dilatum longæ damna tuliſſe moræ.

Sic ergo bono publico ſubvenietur, ne ex vul- 14
nere unico totum pereat corpus: etiamſi mem-

brum

brum abſcindendum eſſet, ſi alioquin malum curari non poſſet; neceſſarium namque eſt, ferro abſcindi vulnera, quæ fomentorum non ſentiunt medicinam: ut vulgare medicorum eſt axioma, extremis morbis extrema eſſe remedia adhibenda; Hocque commodum reſpublica recipiet ex pœna debita immedicabili malo, ut ſaltem alii non inficiantur ab hoc, qui ſublatus erit, Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. l. 31. c. 2. n 6.* dabunt igitur improbi pœnas exiguas, ſi emendari poſſint: ſin minus, extremas atque ſeveras; cogit namque pœnarum acerbitas ſæpe eos, qui lenitate pejores fiunt; unde ſæpius plus ſeveritatis, quam benignitatis accedere expedit, *c. fraternitatis. 12 qu. 2. c. illud. 24. quæſt. 3.*

15 Ac licet maxime pœnarum irrogatio delinquentem nec juvet, nec corrigat: attamen propter alios nequaquam hæc omittenda erit; ne ſcilicet ob delictum alterius impunitum, gravius quid aliis, ejuſdem civitatis hominibus contingat; ſæpe enim ob unius delictum, dum non vindicatur, Deus in univerſum iraſcitur populum: ut probat exemplum Achani, qui cum de anathemate hoſtium excepiſſet pecuniam, & regulam auream, Deus univerſum populum Iſraelem affligebat, donec is fuerat e medio ſublatus, *Joſ. c. 7. c. eccleſias. 1. quæſt. 4.* pariter & propter peccata non caſtigata filiorum Heli Sacerdotis, populus in manus Philiſtinorum corruit, *1. Reg. c. 4.* unde & interdictio ſacrorum fit pluribus pro unius cujuſdam delicto, *c. ſi quis epiſcopus. 11. qu. 3. c. non eſt vobis. 11. X. de ſponſal.* ſicuti & excommunicatio, *c. minor. 17. qu. 4.*

16 *Tertia cauſa* irrogationis pœnarum atque vindictæ, eſt exemplum atque memoria punitionis; ut cæteri ſimilibus a peccatis, quæ prohiberi publicitus intereſt, metu cognitæ pœnæ deterreantur, nec in mores abeant maleficia, Gell. *l. 6. noct. Attic. c. 14.* hinc Imper. Alexander execrabile delictum ejus, qui dominum vendiderit ea lege, ut exportaretur, capitali pœna in exemplum vindicari jubet, *in l. moveor. 4. C. ſi ſerv. exporta. ven.* & famoſos latrones in his locis, in quibus graſſati ſunt, furca figendos compluribus placuiſſe, ut conſpectu deterreantur alii ab iiſdem facinoribus, ſcribit *JCtus* Calliſtrat. *in l. capitalium. 28. §. famoſos. ff. de pœn.* nec non Ulpianus abigeos duriſſime puniendos eſſe, non ubique tamen, ſed ubi frequentius eſt id genus maleficii, *l. 1. ff. de abigeis.* idemque habetur *in l. bona fides. 31. ff. depoſit. l. 1. C. ad L. Jul. repet. l. aut facta. 16. §. ult. ff. de pœn. c. Anaſtaſius. diſt. 19.*

17 Quo & illud ſummi Legiſlatoris reſpicit, *Deut. 13. v. 5. Auferes malum de medio tui, inquit Dominus;* addita ratione *verſ. 11. & omnis Iſraël audient & timebunt: & non addent ad faciendum ſecundum rem malam iſtam in medio tui.* quod idem repetitur *Deut. 17. v. 13. c. 19. v. 19.* & *Prov. 19. v. 25.* dicitur: *Si deriſorem percuſſeris, ſtultus erit ſapientior, hoc eſt, aliorum plagis emendabitur.* it. *Ezech. 23. v. 48. Erudientur omnes mulieres pœnas adulterarum videntes, & non facient ſecundum fœditatem earum.* quod & ſentit Cic. *1. off. Pœnis,* inquit, *utimur contra delinquentes, ne quid poſthac committant ipſi: cæteri vero ſint ad delinquendum tardiores.*

18 Unde patet, in pœnis dictandis non modo delinquentis perſonam ac corpus eſſe conſiderandum, ſed ipſum παράδειγμα, quo alii meliores reddantur, & a criminibus deterreantur, Hering. *de fidejuſſor. c. 10. n. 344.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 37. n. 27.* Gilken. *ad tit. C. de ſumm. Trinit. n. 116.* adeoque pœnarum fructus omnium maximus ad exemplum pertinet, ut vere ſcribit Joh. Bodin. *l. 7. de republ. c. 4. n. 21.* quod & Plato confirmat *l. 34. in georg. Convenit*, inquit, *omnem, qui ab aliquo recte punitur, vel ipſum fieri meliorem, utilitatemque percipere: vel cæteris exempla dare, ut illi pœnas aſpicientes meliores efficiantur. Quidam enim apud Deos & homines ita dant pœnas, ut utilitatem aliquam referant, ſi ſunt, qui peccata ſanabilia commiſerint, quibus dolor, cruciatusque prodeſt, & apud homines, & apud inferos; non enim poteſt aliter quis ab injuſtitia liberari. Qui autem extrema injuſtitia detinentur, ac propter hujuſmodi delicta ſunt inſanabiles, non pro eorum utilitate dant pœnas, ſed in exemplum aliorum.* Hactenus Plato.

19 Hancque ob cauſam ſupplicia publica eſſe debere, tum, ne ſuſpicio alias injuriæ ſuboriatur: tum maxime, quod ſupplicium repræſentatum, haud mediocriter audaciam ſimili morbo laborantium retundat, tradunt politici, Chr. Beſold. *claſſ. 2. diſput. polit. 2. n. 17.* Joh. Gerh. *decad. 6. qu. polit. 2.* ac intuitu exempli & terroris aliis incutiendi, cadavera ſuſpenſorum, vel ad tempus, vel in perpetuum ſuſpenſa & inſepulta relinqui poſſe, docent Proſp. Farinac. *in prax. crim. qu. 20. n. 134.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. caſ. 387. n. 32.* Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. l. 31. c. 14. n. 8.* Did. Covarr. *l. 2. var. reſol. 1. n. 11.* Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim. c. 153. n. 13.*

20 Hinc & fit, quod in criminum deteſtationem, ſæpe in animalia & bruta animadverſum legimus, quorum occaſione delicta perpetrantur: ut obſervatur in brutis, cum quibus nefarie ſe quis conjunxerit, *Lev. 20. v. 15. c. mulier. 15. q. 1.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. § fornicatio. n. 22. & §. fin. qu. 99. n. 8. v. cæterum hac conſuetudo.* Proſp. Farin. *P. 5. oper. crim. q. 147. n. 46.* Jod. Damhouder. *in prax. rerum crim. c. 96. n. 15.* Ant. Gomez. *in l. tauri 80. n. 35.* Cyrill. *in ſummar. crimin. P. 2. rubr. de publ. judic. §. 4. n. 17.*

21 Legimus & anſeres Romæ olim ob conſervatum Capitolium, quod clangore canibus dormientibus advenientem hoſtem prodidiſſent, præmio affectos: & canes ſuſpenſos, quod non latraſſent; ac ſi illorum factum ad perfidiam & proditionem facere videretur, Plin. *l. 29. c. 3. & 4. l. 10. c. 22.* Plato *n. 9. de legib.* Sic & leges ſæpe jubent domos etiam, in quibus crimina admiſſa ſunt, dirui, in exemplarem & graviorem pœnam, & deteſtationem delicti, *l 1. C. de falſa moneta.* Jod. Damhouder. *in prax. rerum crim. c. 65. n. 9.*

22 Satis, opinor, hæc probant, omni jure pœnas capitales, legibus conſtitutas, delinquentibus irrogari. Quamvis cum Anabaptiſtis aliter ſentiant recentiores Photiniani, præcepta nimirum Chriſti non permittere ulli hominum adimere vitam, ideoq; nec Magiſtratum effuſione ſanguinis in maleficos & facinoroſos animadvertere debere; ut ſcribit diſertis verbis Oſtorod. *in Inſt. c. 28. p. 185.* & Socinus *in lib. quod Evangelici Photiniani ſe adjungere debeant. c. 3. p. 23.* inter ea, quæ cum Chriſti præceptis pugnantia, in religione Evangelicorum concedi conqueritur, hoc etiam refert, quod apud ipſos permittitur, ut quis injurias ſuas per Magiſtratum ulciſcatur, id eſt, eum puniri curet, qui injuriam ſibi intulit: licet ex ea punitione nihil prorſus

Digitized by Google

ſui commodi ad ſe privatim rediturum eſſe, probe intelligat, niſi quatenus ſuam injuriam hac ratione vindicatam ſit viſurus, ſeque non inultum eſſe
23 ſenſurus. Nec non Schmaltz. *contra Franz. diſp. poſt. 66. in Auguſtanam Confeſſionem. p. 389.* docet, non licere Chriſtiano Magiſtratui, ſanguinem humanum fundere; cum hac ratione ſimul etiam vita æterna tales privari, plus ſit quam veroſimile: quo nihil magis charitati, quam proximo debemus ſub Novo Teſtamento, contrarium eſſe queat.

24 Quorum veſtigiis inſiſtit etiam Weigelius, qui itidem capitalia ſupplicia ſontibus irroganda improbat, *in poſtill. explic. evang. Dominic. 22. poſt Trinit. p. 330.* hiſce verbis: Die Gliedmaſſen der falſchen Kirche halten den Proceſſum Juris nicht, den Chriſtus giebt, fragen Juſtinianum drum, ob man den Dieb hencken ſoll, den Sünder tödten? Er als ein Heyde ſpricht das Urthel, ja man ſoll das thun: (dupliciter hic errat Enthuſiaſta; neque enim Imper. Juſtinianus ethnicus fuit: neque de jure Juſtinianeo fures ſuſpendio puniuntur, ut in aperto eſt.) und GOtt nicht folgen, der da nicht des Sünders Tod wolle, ſondern man muß das Böſe ſtraffen; meynen, die Sünde werde durch Leibes-Straffe hinweg genommen: Es iſt aber weit gefehlet. & *pag. 332.* Straffen magſt du das Böſe, ſeyeſt geiſtlich oder weltlich, nach dem Proceſſu Juris, Matth. 18. aber dem Sünder ſolſt du das Leben nicht nehmen; iſt GOTT der allmächtige HErr und König barmhertzig, was wollen ſich denn ſeine Befehlchhabere die Obrigkeiten zeihen anders zu ſeyn, denn ihr HErr? ꝛc. item *in explic. evang. die Virid. p. 48.* Mit der Rede von Fußwaſchen führet uns Chriſtus zur wahren rechten Jurisprudentia, daß wir Juriſten ſeyn nach dem Neuen Teſtament, und legen nieder das gantze Recht Juſtiniani, als Heydniſch. ꝛc. Den Sünder tödten, iſt Heydniſch, nicht Chriſtlich gehandelt, und iſt wider das Licht der Natur; der Heyde Juſtinianus will das Böſe ſtraffen mit dem Strang, Schwerdt und Feuer: Chriſtus will den Sünder bekehret haben. ꝛc.

25 Sed falſa & erronea eſt hæc Photinianorum & Enthuſiaſtarum opinio; equidem facillime conceſſerim, ad mortis pœnam inferendam, quoad fieri poteſt, tardiores eſſe debere judices, & niſi neceſſitas vel atrocitas coactos impellat, vix accedere: non ſecus ac Nero ab initio, qui Buro præfecto exigenti ab eo, in quos & ex qua cauſa animadverti vellet, differebat, & dum ille chartam protuliſſet, traderetque invitus invito, exclamavit, vellem neſcire literas. Senec. *in princ. l. 2. de clement.* & Veſpaſianus Imperator, qui nunquam cæde lætatus, juſtis ſuppliciis illachrymans etiam ingemuit, Suet. *in Veſpaſ. c. 15.* At cauſa poſtulante, & criminis atrocitate pœnam mortis exigente, tantum abeſt jus Divinum huic adverſari, ut ex ipſius Dei mandato reum capitali ſupplicio afficiendum, nec ullo modo liberandum eſſe, aſſerere haud dubitem.

26 Nemini ſiquidem ignotum eſt, in lege Moſaica de pœnis capitalibus irrogandis Conſtitutiones extare complures, ut *Lev. 24. v. 17. Qui percuſſerit hominem, & mortuus fuerit, morte moriatur. Exod. 21. v. 14. Si quis data opera occiderit proximum ſuum, ab altari meo avelles eum, ut moriatur. v. 15. Qui percuſſerit patrem ſuum, aut matrem ſuam, morte moriatur. v. 16. Qui maledixerit patri ſuo, vel matri ſuæ, morte moriatur. v. 20. Qui percuſſerit ſervum ſuum, vel ancillam baculo, & mortui fuerint in manibus ejus, vindicando vindicabitur*, hoc eſt, ut homicida puniatur.

Quales pœnæ quoque irrogantur blaſphemis, 27
Lev. 24. v. 6. idololatris, *Deuteron. 13. v. 18.* veneficis, *Exod. 22. v. 18.* cum jumento coeuntibus, *verſ. 19.* adulteris, *Levit. 20. v. 10. Deut. 22. v. 22.* ſponſæ fornicanti, *v. 24.* inceſtuoſis, *Lev. 18. v. 29. c. 20. v. 11. & ſeqq.* Huc etiam pertinet ſeveritas legis Divinæ *Lev. 20. v. 2. Homo de filiis Iſrael & de advenis, qui habitant in Iſrael, ſi quis dederit de ſemine ſuo idolo Moloch: morte moriatur, populus terræ lapidabit eum. v. 4. Quod ſi abſcondendo abſconderit populus terræ oculos ſuos a viro illo, qui dedit de ſemine ſuo Moloch, nec voluerit eum occidere: v. 5. ego ponam faciem meam ſuper hominem illum, & cognationem ejus, ſuccidamque & ipſum, & omnes, qui fornicati ſunt poſt ipſum. &c.*

Qui textus ſane omnes luculenter probant, juſ- 28
ſu atque mandato DEI ſupplicium capitale ſontibus irrogari: quare & divinitus inſtructi Prophetæ & Reges facinoroſos ultimo ſupplicio affecerunt, ut Moſes idololatras, *Exod. 32. v. 28.* Joſua Achanem ſacrilegii reum, *Joſ. 7. v. 25.* Salomon Adoniam, Joabum & Simei, *1. Reg. 2. v. 25. 31. & 46.* quo etiam pertinet illud Davidis *Pſ. 101. v. 8. In matutino extermino omnes peccatores terræ, ut diſperdam de civitate Dei omnes operantes iniquitatem.* Ac probe notandum eſt, quod Deus graviter iraſcatur Sauli parcenti Agago Amalekitarum regi, quem gladio percutere debebat, *1. Sam. 15. v. 23.*

Nec eſt, quod regerant Photiniani una cum 29
Anabaptiſtis, hæc omnia pertinere ad legem Moſaicam forenſem, quæ in Novo Teſtamento ſit abrogata, uti Chr. Oſtorod. ſcribit *in Inſt. c. 28. p. 187.* Daß ſolches die Theologi aus dem alten Teſtament beweiſen wollen, das thut nichts zur Sachen; ſintemahl wir aus dem Neuen Teſtament Rationes und Urſachen angezeiget, welche nicht zugeben, einem Menſchen das Leben zu nehmen: dann das Alte muß dem Neuen, als das Unvollkommene dem Vollkommenen weichen.

Negamus ſiquidem, leges de pœnis capitalibus 30
ſimpliciter & abſolute ad leges judiciales, & forenſes pertinere; etſi enim ratione determinationis perſonarum, graduum, ac circumſtantiarum, politiam Moſaicam ſolummodo concernant: attamen genus ipſum, quod ſcilicet Magiſtratui competat jus gladii in facinoroſos, morale eſt, & perpetuum, uti clariſſimum eſt *ex c. 9. Gen. v. 6.* ibi: *Qui effuderit ſanguinem humanum, ejus ſanguis fundetur per hominem,* ubi ſtatim poſt diluvium ante inſtitutam politiam Moſaicam, Magiſtratui gladius datur, contra homicidas alioſque facinoroſos; nam quod de homicidis ibidem ſtatutum, idem etiam de aliis facinoroſis, reipublicæ tranquillitatem graviter turbantibus, accipiendum eſt; ſiquidem Hebræis in more poſitum, ex ſpecie genus intelligere, & ſpeciali exemplo generalem regulam conſtituere, *Dn.* Joh. Gerhard. *in Loco de magiſtr. politic. c. 6. ſect. 5. membr. 2. art. 3. n. 296.*

Ac eſto, legem de pœnis capitalibus ad leges 31
judiciales ac forenſes pertinere: eam tamen una cum aliis legibus judicialibus in Novo Teſtamento abrogatam eſſe, pernego; nam ipſemet Chriſtus eandem repetit ac renovat *Matth. 26. v. 52. Omnes, qui acceperint gladium, gladio peribunt.* confirmat ergo Chriſtus jus gladii, tantum abeſt, ut illud

Magi-

Digitized by Google

Magiſtratui ereptum voluerit. Excipiunt quidem Photiniani, verba hæc Chriſti prædictionem ſolummodo continere; ita enim Schmalzius *contra diſput. 6. Franz. de rebus civilibus. p. 390.* inquit, *Chriſtus tantum prædicit, quid ordinarie fiat, ſi quis gladium accipiat: non vero docet, quid fieri jure poſſit vel debeat: Quemadmodum etiam hodie is, qui plane negat, licere aliquem interficere, poſſet eum, qui contentioſus eſt, & ad arma ſtatim provolat, dehortari ab iſta levitate, hujuſmodi argumento: Vide ſodes pœnas tuæ levitatis; nam ita comparatum eſt, ut qui arma ſumunt, per arma etiam pereant. Deinde non exprimitur is, per quem perire debeat, qui gladium accipit, nempe Magiſtratus, quod affirmat Franzius: poteſt autem gladio perire aliquis abſque ulla pœna Magiſtratus, ut experientia quotidiana teſtatur.* cui conſentit Chr. Oſtorod. *d. c. 29. p. 191.* Sagen wir, daß es kein Gebot ſey der Obrigkeit gegeben, ſondern eine Dräuung Göttlicher Straffe. ꝛc. Und iſt eben ſolch eine Rede, als da Chriſtus ſaget: Wer das Schwerdt nimmt, der wird durchs Schwerdt umkommen, *Matth. 26. v. 52.*

32 At, quæſo, unde probabitur hæc explicatio? generaliter namque & indefinite loquitur Chriſtus, ut patet ex vocabulo *omnes.* ſi vero Chriſti verba prædictionem duntaxat continerent, in genere non poſſet affirmari, omnes perituros gladio, qui gladium accipiunt; quamvis enim homicidæ divino judicio ad pœnas trahantur, attamen non omnes gladio pereunt. Certo quoque certius eſt, Chriſtum rationem illam deſumſiſſe ex antiquiſſimo decreto divino *Gen. 9. v. 6. Quicunque effuderit ſanguinem humanum, ejus ſanguis effundetur per hominem.* quæ certe verba non niſi de Magiſtratu, cui Deus tradidit jus gladii, accipienda ſunt: alias ſi de quovis homine privato intelligi deberent, abſque dubio omnia cædibus & homicidiis replerentur, ut rectiſſime monet *Dn.* Gerhard. *d. art. 3. n. 296.*

33 Præterea & hoc ipſum luculenter probatur *ex c. 13. epiſt. ad Rom. v. 4.* quando Apoſtolus ait: *Quod ſi feceris, quod malum eſt, metue; non enim fert gladium Magiſtratus fruſtra, ſed DEI miniſter eſt, ultor ad iram ei, qui quod malum eſt, fecerit.* Da höreſt du ja (inquit Johann. Schelhammer. *in refut. poſtil. Valent. Weigel. c. 13. p. 202.*) daß der Obrigkeit Schwerdt ſchneiden, und Rache üben ſoll, nicht in der Scheiden bleiben, umſonſt und nur zum Schein und Ornat getragen werden, ꝛc. obſervandum namque, Magiſtratibus ibidem jus gladii ceu neceſſarium adminiculum & nervum ſuæ poteſtatis, a Deo eſſe conceſſum & mandatum; quia absq; eo nec bonos tueri, nec improbos coërcere valerent, ideo addit Paulus: gladium non fert *fruſtra & absq; cauſa*, ſed hoc fine, ut eum ſtringat in malos, *ſitque ultor ad iram mala patrantibus*; nec enim temere eum gerit, hoc eſt, abſque autore, ſed Dei ordinatione, ut bonos defendat, malos puniat. Ergo qui Magiſtratibus jus gladii eripiunt, ordinationem divinam damnant, politias evertunt, & tanquam turbatores ordinis divini puniendi ſunt, Henr. Eckard. *de ord. eccleſ. & politic. P. 3. c. 2. qu. 3. pag. 217.* Theod. Thummius *in admonition. adverſus error. Weigelii, error. 103. pag. 227.*

34 Regerunt quidem Photiniani, gladium in verbis Pauli figurate accipiendum eſſe, pro ſevera pœna & caſtigatione; ita enim Schmalz. *contr. diſp. 6. poſter. Franz.* inquit: *Non docet hic locus, quomodo puniri poſſint, & debeant ſontes; poteſt enim gladium gerere Magiſtratus, etiamſi pœnas non irroget omnium ſeveriſſimas: gladii namque geſtatio tantum ſignificat, Magiſtratum poſſe punire, non vero quo id velit modo punire. &c.* & clarius Chr. Oſtorod. *inſt. c. 28. p. 186.* So iſt doch offenbar, daß ſolches eine figürliche Art zu reden ſey, und nicht mehr heiſſe, denn eine Straffe und ſcharffe Zucht; ſintemahl die Obrigkeit mit dem Schwerdt die Ubelthäter zu ſtraffen pfleget. Denn wem iſt unbewuſt, daß auch figürlicher Weiſſe das Wort Schwerdt in heiliger Schrifft gebrauchet wird? als unter andern, da der HErr ſaget: Ihr ſolt nicht wähnen, daß ich kommen ſey, Friede zu ſenden auf Erden; Ich bin nicht kommen Friede zu ſenden, ſondern das Schwerdt. an welchem Ort gewißlich durchs Schwerdt eine iegliche hefftige Zwietracht und Streit, und nicht allein die, da das Schwerdt zukömmt, muß verſtanden werden. ꝛc. ſed pugnat hæc explicatio cum ſenſu literæ genuino, a quo abſque neceſſitate haudquaquam eſt recedendum, Thumm. *d. error. 103. pag. 228.*

Et ut conceſſerim, vocabulo gladii omnem 35 omnino pœnam ab Apoſtolo denotari, prout etiam in jure Civ. quandoque accipitur pro quavis pœna corporis afflictiva, ut in *l. 3. ff. de jurisdict.* nihilo tamen minus ultimum quoque ſupplicium hoc vocabulo comprehendetur; ſi enim omnis pœna, quam Magiſtratus ſontibus irrogare ſolet, gladii nomine intelligenda venit: utique & illa pœna, quæ gladio irrogatur, hoc nomine ſimul intelligenda erit; quia nullus afferri poteſt locus, in quo gladii nomen de pœna corporali uſurpatur, ubi non ſimul includatur pœna capitalis.

Nec obſtat, quod dicit Oſtorod. *d. c. 28.* ſtante 36 hac interpretatione, ſequi, omnia delicta ſine diſcrimine, gladio eſſe punienda, Wo man das Schwerdt in den Worten Pauli nicht figürlich, das iſt, für eine iegliche Straffe, ſondern nur eigentlich für die, welche durchs Schwerdt geſchicht, verſtehen will: ſo wird man ſagen müſſen, daß die Obrigkeit zwiſchen den Ubelthätern gar keinen Unterſcheid machen ſolle, und ſo wohl eine kleine, als eine groſſe Ubelthat mit dem Schwerdt zu ſtraffen ſchuldig ſey. ꝛc. quod tamen abſurdum eſſet; nequaquam enim hoc exinde evinci poteſt, exprimit namque Apoſtolus ſummum pœnæ gradum, qui eſt ultimum ſupplicium, non ut indifferenter rei hoc ſint afficiendi: ſed ut cognita ſit poteſtas Magiſtratus, quæ ad mortis etiam pœnam extendi poteſt: ita tamen, ut non niſi neceſſitate, & delictorum atrocitate exigente, facinoroſis irrogetur.

Denique, licet verbis manifeſtis ex Novo Teſtamento probari non poſſet irrogatio pœnæ mortis 37 & ultimi ſupplicii: ſufficeret tamen, quod juxta leges humanas, quales ſunt Juſtinianeæ & Ordinatio crimin. Caroli Quinti, ſontes morte puniantur, quibus obtemperare jus divinum jubet; ut ſic reus ſecundum leges humanas ad mortem condemnatus, vel propterea ex jure divino Novi Teſtamenti, ultimo afficeretur ſupplicio; Ita namque dicit *Apoſt. Petrus 1. epiſt. c. 2. v. 13. Subjecti igitur eſtote propter Deum omni humanæ creaturæ*, hoc eſt, legibus politicis, ab hominibus, qui ex ordinatione divina Magiſtratum gerunt, conſtitutis: prout explicat hæc verba Andr. Oſiand. *in Bibliis d. v. 13. lit. D.* veluti & Joh. Schelhamm. *in refutat. poſtill. Valent. Weigelii, c. 13. pag. 202.* ex hiſce verbis ſic infert: Und *1. Pet. 2.* Seyd unterthan aller menſch-

Digitized by Google

lichen Ordnung (auch dem Juſtiniano, und ſeinen Legibus, als menſchlichen Satzung, und Ordnung,) um des HErrn willen, es ſey dem Könige, als dem Oberſten; oder den Hauptleuten, als den Geſandten von ihm zur Rache über die Ubelthäter, und zu Lobe den Frommen. ꝛc. Fürchtet GOtt, ehret den König. Solches alles beſtätiget Chriſtus *Matth. 21.* da er ſpricht: Gebet dem Kayſer, was des Kayſers iſt, und GOtt, was GOttes iſt.

38 Ex hiſce ſatis, opinor, eluceſcit veritas noſtræ aſſertionis, quæ nec diſplicuit B. Auguſtino *epiſt. 50. ad Boniſac.* ita ſcribenti: *Homicidas & venenarios punire, non eſt effuſio ſanguinis, ſed legum miniſterium.* & *l. 1. de civitat. DEI. c. 7. Non occides, nec te, nec alterum. Quaſdam vero exceptiones eadem ipſa divina fecit autoritas: ut non liceat hominem occidi, ſed his exceptis, quos Deus occidi jubet, ſive data lege, ſive ad perſonam pro tempore expreſſa juſſione. Non autem ipſe occidit, qui miniſterium debet jubenti, ſicut adminiculum gladius eſt utenti; Et ideo nequaquam contra hoc præceptum fecerunt, quo dictum eſt: non occides. qui Deo autore bella geſſerunt, aut perſonam gerentes publicæ poteſtatis, ſecundum jus legis, hoc eſt, juſtiſſimæ rationis imperium, ſcelerατos morte punierunt. c. ſi non*
39 *licet. 23. q. 5.* & *l. 1. de liber. arbitr. c. 4. Si homicidium eſt hominem occidere, poteſt tamen occidere aliquando ſine peccato; Nam & miles hoſtem, & judex, vel miniſter ejus nocentem, & cui forte invito, atque imprudenti, telum e manu fugit: non mihi videntur peccare, cum hominem occidunt. d. c. ſi homicidium. cauſ. 23. q. 5.* nec non Gregorio Pontifici *in can. reos. 7.* verb. *Similiter nonnulli in Veteri Teſtamento inveniuntur malos trucidaſſe: nec tamen transgreſſores legis, ſed defenſores appellantur; Prohibetur ergo illo præcepto quisque ſua autoritate in necem alicujus armari, non legis imperio reos morti tradere; qui enim publica poteſtate functus, ipſius legis imperio malos perimit: nec illius præcepti transgreſſor, nec a cœleſti patria alienus habetur. d. qu. 5.*

40 Eamque Illuſtriſſimus Elector Saxoniæ cæterique Principes Evangelici tam certam crediderunt, ut Confeſſioni Auguſtanæ ipſam inſerere non dubitaverint, *in art. 16* hiſce verbis: und daß Chriſten mögen in Obrigkeit-Fürſten-und Richterampte ohne Sünde ſeyn; nach Kayſerlichen und andern üblichen Rechten, Urthel und Recht ſprechen; Ubelthäter mit dem Schwerdt ſtraffen. ꝛc.

41 Neque Anabaptiſtarum & Photinianorum argumenta tam valida ſunt, ut aſſertionem hancce infringere queant: prout pluribus demonſtrarunt, eaque refutarunt *Dn.* Joh. Gerh. *in locis Theol. L. de magiſtratu polit. c. 6. ſect. 5. membr. 2. art. 3.* Heinr. Eckard. *de ord. eccleſ. & polit. P. 3. c. 2 q. 3.* Joh. Schelhamm. *in refutat. poſtill. Valent. Weigel. c. 13. tit.* vom Stande der weltlichen Obrigkeit. Theod. Thumm. *in impiet. Weigeliana, ſive admon. neceſſ. d. 120. error. Weigel. error 103.* quorum ſumma & nervus in hiſce fere conſiſtit:

42 Primo objiciunt legem Dei: *Non occides* quæ generalis eſt, & Magiſtratum quoque obligat: Sed *facilis eſt reſponſio* ex verbis D. Auguſtini, antea allatis: *Nequaquam*, inquit, *contra hoc præceptum fecerunt, quo dictum eſt: Non occides. qui Deo autore bella geſſerunt, aut perſonam gerentes publicæ poteſtatis. ſecundum jus legis, hoc eſt. juſtiſſimæ rationis imperium, ſcelerατos morte punierunt. c. ſi non licet. 23. q. 5.* prohibet enim lex illa vindictam privatam, ne quis, ex odio, aut ſuorum commodorum cauſa, vel in alterius favorem, quenquam trucidet: non etiam publicam vindictam, quæ nihil eſt aliud, quam nervus Magiſtratus politici, ſine quo in tam effrena hominum malitia, pax publica, honeſtas, judicia, conjugia ſervari non poſſunt; uti *div. Paul. Apoſt.* hoc diſcrimen agnoſcit *in epiſt. ad Rom. c. 13. v. 4.* Thumm. *d. error. 103. p. 228.* alias ſi quis generaliter legem exponere vellet, illud ſequeretur abſurdi, quod nec in Vet. Teſtamento Magiſtratus facinoroſos occidere potuiſſet, contra expreſſum DEI juſſum *Exod. 21. v. 14. 15. 16. 20. Lev. 24. v. 16. Lev. 20. v. 10. Deut. 21. v. 12. & 24.*

Secundo ſolent opponere parabolam, ubi 43
Dominus iraſcitur ſervo, qui conſervo ſuo debita noluit remittere; idem ergo & Magiſtratibus ceu DEI imitatoribus faciendum, ſi iram Dei effugere velint; nam & hoſce orare oportet: Remitte nobis debita noſtra, ſicut & nos remittimus debitoribus noſtris. *Matth. 6. v. 11. Reſpond.* neque parabola, neque oratio illa Magiſtratui quicquam derogat; utraque enim de privata agit correctione, & reconciliatione fraterna, uti apertiſſime liquet ex propoſitione Petri *Matth. 18. v. 21.* ſic interrogantis: Domine, quoties peccabit in me frater meus, & dimittam ei? usq; ſepties? cui reſpondet Jesus: Non dico tibi, usque ſepties, ſed usque ſeptuagies ſepties; Ideo aſſimilatum eſt regnum cœlorum homini Regi, qui voluit rationem ponere cum ſervis ſuis. &c.

Tertio, arma ajunt noſtræ militiæ non eſſe 44
corporalia, gladium, carcerem, rotam, furcam: ſed ſpiritualia, *Rom. 6. Eph. 6. 2. Cor. 10.* quæ verba Apoſtoli ſunt generalia, ad omnes Chriſtianos, & ſic etiam ad Magiſtratus pertinentia. *Reſpond.* non loquitur ibidem Apoſtolus de poteſtate publica Magiſtratui competente, ſed de Chriſtianiſmo, ejusque armis ſpiritualibus, quibus adverſus Satanam & ipſius organa pugnandum: ſicuti autem Chriſtianiſmus non tollit Magiſtratum & forum politicum; ita nec arma Chriſtianiſmi evertunt jus gladii, quod Magiſtratui autoritate DEI competit; probatur hoc manifeſte ex verbis D. Paul. *d. c. 6. Rom. ut ſerviamus juſtitiæ.* & *Eph. 6.* ut Chriſtiani pugnaturi cum diabolo, ejusque tentationibus, utantur armis ſpiritualibus, quum gladio, haſta, fuſte, bombarda cædi nequeat.

Quarto adducunt charitatem Chriſtianam, 45
cui repugnet, facinoroſos occidere; univerſale namque Dei mandatum eſt: Diligite inimicos. eſtote miſericordes. &c. quo non minus Magiſtratus, ac alii obligantur. *Reſpond.* at quis non videt, præcepta de diligendis inimicis, exercenda miſericordia, & condonandis delictis, ad vitæ communis informationem pertinere: poteſtati autem & officio Magiſtratus nil derogare? alioqui nullas omnino pœnas delinquentibus irrogare Magiſtratui fas eſſet; quod nec Photiniani aſſerere auſi unquam fuere; Et licet charitati repugnet, ex odio aut cupiditate vindictæ privatæ vita aliquem privare: attamen ſummæ charitatis eſt, facinoroſos juxta leges punire, quod faciunt Magiſtratus.

Quinto objiciunt, quod Chriſtus noluerit 46
damnare adulteram, quam tamen lex damnabat, *Joh. 8. v. 11.* unde Schmalz. *contra diſp. 6. poſter. Franz. de reb. civil. p. 391.* infert: Si Chriſtus legem iſtam de puniendis adulteriis approbaſſet, quid

opus

Digitized by Google

opus fuiſſet, modum, eumque tam argutum excogitare, quo adultera illa liberaretur? &c.

47 *Reſponſ.* Sed nihil patrocinii habent in hac hiſtoria Photiniani; ut quæ jus gladii non adimit Magiſtratui, ſed perſonis eccleſiaſticis illud tantummodo non competere, probat; Nam Chriſtus, quum docendi cauſa in hunc mundum veniſſet, noluit civilis magiſtratus partes ad ſe pertrahere, contentus ad pœnitentiam & fidem per verbi prædicationem homines adducere, *Joh. 6. v. 25. Luc. 12. v. 14.* Henr. Eckard. *de ord. eccl. & polit. P. 3.*
48 *c. 2. q. 3. in fin.* Deinde verba Chriſti *Joh. 8. v. 11. nec ego te condemno.* de abſolutione duntaxat a ſpirituali reatu, non etiam a pœna politica, accipi debent; nam ſi adultera a Magiſtratu legitimo ſecundum legem ad mortem condemnata fuiſſet, absque dubio Chriſtus eam a pœna non liberaſſet: ſicuti nec latronem pœnitentiam agentem Magiſtratus pœnæ eripuit, licet ei culpam remiſerit, *Luc. 23. v. 43.*

Sexto denique & urgent, quod Chriſtus inter- 49
dixerit Petro, ne gladio utatur, *Matth. 26. v. 52.* *Reſponſ.* Levis hæc eſt objectio, & facili negotio refellitur; ſiquidem Petrus non erat Magiſtratus: ſed propria temeritate, absque vocatione & mandato, ſolummodo ut ſua turbulentia ex præpoſtero zelo paſſionem & mortem Chriſti, ac conſequenter opus Redemptionis impediret, gladio uti volebat: quod facere prohibetur; Chriſtus ergo ibidem jus gladii, Magiſtratui divinitus datum, neutiquam tollit, ſed gladio ex privata temeritate atque vindicta uti vetat.

QUÆSTIO CII.

De differentia Pœnarum: & in ſpecie, quænam cauſæ ac pœnæ in foro Saxonico dicantur Criminales, & Civiles quæque delicta atrocia, & atrociſſima.

SUMMARIA.

1. Pœnæ debent correſpondere delictis.
2. Pœnæ ſunt vel capitales, vel non-capitales.
3. Capitales pœnæ quænam ſint, n. 5. 7. 8.
4. Caput hominis duplex eſt, naturale & civile, n. 6.
9. Pœna ſanguinis quænam dicatur.
10. Fuſtigatio & abſciſſio membri num ſint pœnæ ſanguinis, n. 11.
12. Non-capitales pœnæ quænam ſint?
13. Pœnæ ſunt vel ſummi, vel medii, vel infimi gradus, n. 14. 15.
16. Pœna vel eſt legitima, vel conventionalis, vel teſtamentaria.
17. Pœnæ ſunt vel ordinariæ, vel extraordinariæ.
18. Quænam pœna dicatur capitalis in foro Sax.
19. Differentia cauſarum civilium & criminalium in quibus conſiſtat, n. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26.
27. Quænam cauſæ ſint criminales, quæque civiles, n. 28. 29. 30.
31. Moribus noſtris quænam hodie ſint criminales.
32. Refertur opinio Gothofredi Antonii de hac re, ejusdemque argumenta, n. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42.
43. Rejicitur hæc opinio, n. 44. 45. 46. 47.
48. In foro Sax. quænam cauſæ ac pœnæ dicantur criminales, quæque civiles, n. 49. 50. 51. 52. 55.
53. Sententia Scabinorum Lipſienſium.
54. Vocabulum Leibesſtraffe. *dupliciter accipitur.*
56. Delicta ſunt vel atrocia, vel atrociſſima.
57. Quomodo hæc delicta differant, n. 58. 59.
60. Levia delicta quænam ſint.
61. Delicta in foro Saxon. quænam ſint atrocia, quæque atrociſſima, n. 62. 63. 64. 65. 66.
67. Effectus hujus diſtinctionis qualis ſit.
68. In delictis atrociſſimis jura transgredi licet, & quatenus hoc verum ſit, n. 69.

QUod dictum atque probatum fuit *quæſtione præcedenti* adverſus Anabaptiſtas, Photinianos & Weigelianos Magiſtratum optimo jure, nec Dei præcepto reclamante, capitaliter in homines facinoroſos animadvertere poſſe: hoc non ſimpliciter accipi debet, quaſi omne ac quodvis delictum mortis pœna vindicandum, & cujusque delicti reo ultimum ſupplicium irrogandum eſſet: quod nec unquam ſenſit aut ſcripſit quiſpiam ex JCtis rerum
1 criminalium peritis; Quemadmodum enim crimina indifferenter æqualia & gravia non ſunt, ita nec pœnæ æque atroces perhibentur, ut quæ delictis ſemper correſpondere debent, *l. perſpiciendum. 11. in pr. & l. hodie. 13. ff. de pœn. Nov. 82. c. 10. l. ſacril. 6. ff. ad L. Jul. peculat. l. ſancimus. 22. C. de pœn. l. Pedius. 4. §. 1. ff. de incend. l. capitalium. 28. §. ſolent. & §. graſſatores. ff. de pœn. l. 1. ff. de jur. patronat. l. 3. C. de epiſc. audient. l. ſervos. 8. C. ad L. Jul. de vi publ.* Ant. Gomez. *de delict. c. 3. n. 60. in fin. & de furt. n. 5.* Nic. Reuſn. *l. 2. dec. 20. n. 6.*

2 Hinc tam variæ in facinoroſos proditæ ſunt pœnæ, totque pœnarum ab *Interpp.* traditæ differentiæ, quas omnes atque ſingulas referre inſtituti hujus non eſt; Generaliter namque pœnæ dividuntur in capitales & non-capitales, *l. publicorum. 2. ff. de publ. judic. §. publicorum. 2. Inſt. eod. tit. l. rei capitalis. 2. l. ſi quis. 6. §. ult. & l. capitalium. 28. in pr. & §. cæteræ. 1. ff. de pœn. l. licet. 103 ff. de verb. ſignif.* Joh. Harppr. *in §. 2. n. 3. Inſt. de publ. jud.* Herm. Vultej. *l. 1. jurispr. Rom. c. 54.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de pœn. n. 2.*

Capitales dicuntur vulgo pœnæ, quæ caput tol- 3
lunt, ſeu quæ vitæ, libertatis, aut civitatis important amiſſionem, *d. l. rei capitalis. 2. d. l. ſi quis. 6. §. ult. l. capitalium. 28. pr. ff. de pœn. §. publicor. 2. Inſt. de public. judic. l. ſed etſi. 4. ff. ſi quis caut. in jud. ſiſt. l. edicto. 13. ff. de bon. poſſeſſ. l. qui. 14. §. is demum. 3. ff. de bon. libert. l. 10. ff. de jur. patron.* duplex namque caput eſt hominis, aliud *naturale*, aliud vero *civile*.

Naturale eſt potiſſima corporis humani pars, 4
ſine qua vita hominis conſiſtere nequit, propter cerebri & cordis conſenſum: hujus reſpectu pœna capitalis quædam eſt *capitis naturalis*, qua vita naturalis homini delinquenti adimitur, *d. l. rei capit. 2. l. relegati. 4. l. ſi quis. 6. §. ult. l. 8. §. 1. l. ultimum. 21. l. 28. & l. 29. ff. de pœn. l. publicorum. 2. ff. de publ. jud. §. publicor. 2. Inſt. eod. tit. dict. l. ſed etſi. 4. ff. ſi quis caut. in judic. ſiſt. l. ult. C. ſi reus vel accuſ. mort. Nov. 86. c. 4.* qualis pœna eſt decollatio ſeu

Digitized by Google

ſeu capitis amputatio, *l. aut damnum 8. §. vlt. 1. & l. capit. 28. in pr. ff. de pœn.* ſuſpendium in furca ſeu patibulo, *d. l. 28. ff. de pœn.* rotæ ſupplicium, *art. 130. & art. 137. Ord. crim. Car.* vivi hominis crematio, *d. l. aut damnum. 8. §. hoſtes. 2. l. capitalium. 28. pr. §. igni. 11. & §. incendiarii. 12. & l. ſi quis. 38. §. 1. & 2. ff. de pœn. l. qui ades. 9. ff. de incend. l. Judæis. 3. C. de Judæis. l. ſi quis. 2. C. de falſ. monet.* ſubmerſio, *§. alii deinde. 6. Inſtit. de publ. judic. l. pœna. 9. ff. ad L. Pompej. de parricid. art. 131. Ord. crim. Car.* & de jure civili, beſtiis objectio, ut delinquentes ab illis devorentur & dilacerentur, *l. perſpiciendum. 11. §. ult.* cum *l. ſeq. 12. d. l. capitalium. 28. §. pen. l. ſeq. & l. ad beſtias. 31. ff. de pœn. l. ejusdem. 3. §. pæn. ff. ad L. Corn. de ſicar. l. ult. C. ad L. Fab. de plagiar. l. 1. §. quanquam. 3. ff. de abig. l. pœna. 9. ff. ad L. Pompej. de parric. & l. quis. 6. § ſed etſi. 6. ff. de injuſt. rupt.*

5 Nam ſi facinoroſus ad beſtias condemnetur, non ut a feris diſſipiatur, ſed ut cum iisdem pugnet & ludos venatorios exerceat: pœna hæc capitis naturalis dici nequit; ſiquidem cum reus non vitam amittit, ſed voluptatem per omnes vitæ ſuæ dies, geſticulando, venandoque ſpectatoribus exhibet, & ideo *ſervus pœnæ* fit, non *ſanguinis*, *l. 8. §. 11. & §. 12. l. ad beſtias. 31. ff. de pœn. l. quicunque. 8. ff. ad L. Corn. de falſ. §. pœna. Inſt. quib. mod. jus patr. poteſt. l. ejus, qui. 8. §. ult. ff. qui teſtam. fac. poſſ.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 2. lit. B.* quamvis jure novo nulli ingenui, etiamſi ad ultimum ſupplicium, vel opus metalli, aut ad beſtias damnati ſint, pœnæ ſervi fiant, *Nov. 22. c. 8.* Gilken. *ad l. 2. C. qui teſtam. facer. poſſ.* Hug. Donell. *2. comm. 9.*

6 *Civile caput*, eſt ſtatus ſeu conditio hominis in libertate, civitate, & familia conſiſtens, *l. ult. ff. de capit. demin.* quo reſpectu pœna capitalis eſt, qua civis Romanus, ſalva vita, e numero civium Romanorum tollitur, adempta illi civitate, quandoque etiam cum illa libertate, *l. licet. 103. ff. de verb. ſignif. l. rei capitalis. 2. & l. capitalium. 28. in pr. ff. de pœn. l. ſed etſi. 4. ff. ſi quis caut. in jud. l. edicto. 13. ff. de bonor. poſſeſſ. l. qui cum. 14. §. is demum. 3 ff. de bon. libert. l. publicorum. 2. ff. de public. jud.* quædam enim pœnæ libertatem cum civitate tollunt, & ſervitutem irrogant, *§. pœna. 3. Inſt quib. mod. jus patr. poteſt. l. rei capitalis. 2. in pr. ff. de pœn.* ut eſt pœna metalli, *l. aut damnum. 8. §. eſt pœna. 4. §. inter eos. 6. & §. in miniſterium. 8. l. ſunt quidam. 17. pr. l. 28. in pr. & l. in metallum. 36. ff. de pœn. l. ſi in metallum. 3. ff. de his, quæ pro non ſcript. l. in metallum. 12. ff. de jur. fiſci. l. 1. §. ult. ff. de bon. poſſ. contra tabul.*

7 Quædam vero civitatem ſine libertate auferunt, *l. amiſſione. 5. ff. de cap. deminut. dict. l. rei capitalis. 2. in princ. & dict. l. ſunt quidam. 17. §. item. 1. ff. de pœn.* ut datio in opus publicum, *d. l. 17. §. 1. & l. ſervus. 34. ff. de pœn. l. 1. C. eod. tit.* deportatio, *§. minor. 2. Inſt. de capit. demin. d. l. rei. 2. §. conſtat. 1. d. l. 17. §. 1. & l. capital. 28. pr. ff. de pœn. l. ejus, qui. 8. §. in inſulam. 2. ff. qui teſtam fac. poſſ. l. inter pœnas 6 in pr. & l. deportatus. 15. ff. de interdict. & releg.* Petr. Theodor. *diſp. 10. th. 2. lit. B.* Ant. Govean. *2 var. lect. 11.* Joh. Harppr. *ad §. 2. n. 5. Inſt. de cap. demin.* ubi & Hottom. Robert. *3. ſentent. 6.* Herm. Vultej. *c. 12. diſcept. ſchol.* Duar. *1. diſp. ann. 9.*

8 Quæ pœna in locum aquæ & ignis interdictionis ſucceſſit, *l. 2. §. 1. ff. de pœn. l. peculatus 3. ff. ad L. Jul. peculat.* Andr. Gail. *l. 2. de pac. publ. c. 1. n. 17.* Gothofr. *in l. 20. §. ult. ff. ad L. Jul. de vi publ.* Jul. Clar. *in pract. §. fin. q. 67. n. 6.* Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de capit. demin. n. 5. & de publ. jud. num. 1.* Mynſing. *ad §. 1. n. 4. Inſt. de publ. judic.* Harppr. *d. §. 2.*

Differentia hæc pœnarum capitalium, quandoque aliis verbis *ab Interppr.* exprimitur, ut ſcilicet alia ſit pœna *ſanguinis*, alia vero quæ *ſanguinem non habet*, *l. transigere. 18. C. de transact. & l. fin. ff. de prævar. l. 1 ff. de bon. eor. l. fin. in fin. C. de jud.* Jul. Clar. *l. 5 ſent. §. ult. qu. 67.* gloſſ. *ad d. l. tranſigere.* Matth. Steph. *1. de jurisd. 9. n. 59. & ſeq.* capitalis pœna *ſanguinis* ea eſt, quæ vitam adimit: capitalis vero pœna *ſine ſanguine*, quæ mortem civilem affert adempta civitate, vel libertate, prout antea demonſtravi, *d. l. tranſigere. C. de tranſact. l. fin ff. de prævar.* 9

Hinc expedita eſt reſponſio ad quæſtionem illam, *an flagellatio, fuſtigatio, membri abſciſſio, &c. ſint pœnæ capitales ſanguinis?* quod quidem affirmant Zaſ. *ad l. imperium. n. 12. ff. de jurisdict.* Herm. Vultej. *l. 1. jurisprud. Rom. c. 54. n. 25.* Joh. Sichard. *ad L. tranſigere. n. 2. C. de tranſact.* ubi & Gilken. *n. 24.* Henr. Bocer. *in tr. de jurisd. c. 5. n. 61.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 3. qu. 19. n. 25. & 29.* Jul. Clar. *in pract. crim. §. ult. quæſt. 58. n. 7.* Matth. Weſenb. *in paratit. n. 3. ff. de pœn.* ex ea potiſſimum ratione, quod pœnæ hæ ſanguinis effuſionem habeant, unde haud immerito pœnæ capitales ſanguinis dicendæ erunt. 10

Q. 1. an fuſtigatio & abſciſſio membri ſint pœna ſanguinis?

Verum hæc opinio ex falſo ſanguinis pœnæ intellectu promanavit; non enim hæc ita dicitur, quia ſanguinis effuſionem habet, ſed quia mortem infert, & ultimum ſupplicium: ut ſic pœna ſanguinis nil aliud ſit, quam pœna ultimi ſupplicii. Rectius ergo meo judicio quis dixerit, fuſtigationem atque membri abſciſſionem pœnas ſanguinis non eſſe; quia non pariunt mortem: quod tanto verius eſt, quanto certius, pœnas haſce plane non eſſe capitales, ut conſtat *ex l. 2. ff. de publ. judic. l. 2. & l. capitalium. 28. ff. de pœn. l. 4. in pr. ff. ſi quis caution. l. 6. §. 6. ff. de injuſt. rupt.* Jac. Menoch. *l. 1. arbitr. jud. q. 86. n. 15.* Scip. Gentil. *1. de jurisd. 8.* Gœdd. *de contr. ſtipul. c. 6. concl. 12. n. 134.* Petr. Theodor. *d. diſp. 10. th. 2. lit. B* Jul. Clar. *d. §. ult. qu. 69. n. 2.* 11

Non capitales pœnæ ſunt, quæ non ad capitis periculum, ſed exiſtimationem pertinent, *d. l. capitalium. 28. §. 1. & l. aut damnum. 8. ff. de pœn. l. publicorum. 2. ff. de publ. judic. l. edicto. 13. ff. de bonor. poſſeſſ. l. licet. 103. ff. de verb. ſignif.* exinde enim, quod dictum antea, pœnas capitales caput naturale, vel civile tollere, evincitur, pœnas capitales non eſſe, quæ vitam, civitatem, aut libertatem non adimunt, ſed aliam quamlibet coërcitionem continent: cujusmodi eſt datio in opus publicum ad tempus, *d. l. capitalium. 28. §. cætera. 1. & l. aut damnum. 8. §. quisquis. 7. ff. de pœn.* mulcta pecuniaria, *d. l. 8. in pr. ff. de pœn. §. publicorum. 2. Inſtit. de publ. jud. l. hoc accuſare. 12. §. omnibus. 4. ff. de accuſat. l. aliud fraus. 131. §. inter mulctam. 1. ff. de verb. ſignif. l. ſi quis. 9. in pr. ff. de jurisdict. l. conſenſiſſe. 2. §. ult. ff. de judic. §. ex maleficiis. 18. Inſt. de action. §. ult. Inſt. de oblig. quæ ex delict. naſc. pr. Inſt. de vi bon. rapt. l. unic. ff. ſi quis jus dic. non obtemp.* relegatio, ſive temporaria ſit, ſive perpetua, *l. relegati. 4. l. relegatus. 14. in pr. & §. magna. 1. ff. de interdict. & relegat. l. ſi quis. 9. §. ult. & l. 28. §. 1. §. in exulibus. 13. ff. de pœn. l. publicorum. 2. ff. de publ. judic.* quia libertatem & civitatem non 12

non tollit, *d. l. relegati. 4. & l. relegatus. 14. §. magna. 1. ff. de interd. & releg. l. ejus qui. 8. §. pen. ff. qui teſtam. fac. poſſ. §. relegati. 2. Inſt. quib. mod. jus patr. poteſt.* infamia, *l. 1. & tot. tit. C. ex quibus cauſ. infam. irrogat. l. 1. & tot. tit. ff. de his, qui not. infam. l. ſolet. 63. ff. de furt. l. infamem. 7. ff. de publ. judic.* dignitatis depoſitio, *l. judices. 12. C. de dignit. l. ſi quos. 3. C. de offic. præf. prat. orient. l. aut damnum. 8. in pr. ff. de pœn.* corporis coërcitio, quæ fit ictu fuſtium, *l. veluti. 7. & l. capitalium. 28. §. 1. & 2. ff. de pœn.* flagellatione & vinculorum verberatione, *d. l. 7. & l. levia. 6. ff. de accuſat.*

13 Ab aliis porro hæ pœnæ capitales & noncapitales ita diſtinguuntur, ut vel *ſummi*: vel *medii*: vel *infimi* ſint *gradus*. *Summi gradus* dicuntur pœnæ, ultimum ſupplicium inferentes & vitæ amiſſionem: quæ ob graviora facinora, quibus vix caſtigatio ſufficit, vel in deteſtationem criminis, vel in exemplum imponuntur, & proprie ſunt pœnæ capitales ſanguinis, ſive pœnæ capitis naturalis: ut capitis amputatio, ad beſtias damnatio, *l. 6. §. fin. l. 11. §. fin. l. & 28. §. p. ff de pœn.* ſuffocatio in aqua: defoſſionis, ſtipitisque adactionis pœna: rotæ ſupplicium: diſſectio in quatuor partes: diſtractio ſeu dilaceratio condemnati per quadrigas in diverſum actas, quæ pœna vetuſtiſſima perhibetur a Lang. *l. 10. ſemeſtr. 3.* laquei ſive ſuſpendii pœna, omnium pœnarum fœdiſſima & turpiſſima, Matth. Stephan. *1. de jurisdict. 8. n. 52. & 53.* vivi hominis concrematio, ſeu ignis, quo variis modis homines necatos fuiſſe, refert Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. l. 31. c. 15. n 3. & 4.* quondam crucis ſupplicium, quo Chriſtiani quamplurimi fuerunt affecti: quam tamen pœnam ob memoriam ſalutis, illius inſtrumento humano generi partæ, ſuſtulit Conſtantinus Imper. & Cæſares, nec Crucis ſignum depingi vel ſculpi humi patiuntur, ne pedibus hoc conculcare videantur homines, *l. un. C. nemin. licer. ſign. Chriſti Salvat.* Petr. Gregor. *d. l. 31. c. 17. n. 4.* pœna præcipitii, quando quis ex ſuperiori loco, ut moriatur, dejicitur, *4. Reg. 9.* quod ſupplicium, licet olim apud Romanos vulgare fuerit, Halic. *l. 8.* hodie tamen ſublatum eſt, *l. 23. §. ult. ff. de pœn. l. 1. C. de emendat. ſervor.* Petr. Theodor. *d. diſp. 10. th. 2. lit. G.*

14 *Medii vero gradus* pœnas appellant eas, quæ citra ultimum ſupplicium, maximam vel mediam capitis deminutionem afferunt, & alias ſunt pœnæ capitales non ſanguinis, ſeu capitis civilis, ut damnatio in metallum, & in opus publicum, *l. 17. ff. de pœn.* Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. dict. lib. 31. c. 36. n. 1.*

15 *Infimi vero gradus* ſunt pœnæ, quæ nec vitam, nec civitatem adimunt, ſed tantummodo æſtimationem lædunt, quales ſunt pœnæ non-capitales, ut relegatio, mulcta pecuniaria, fuſtigatio. &c. de quibus antea dictum, Petr. Theod. *d. diſp. 10. th. 2. lit. G.*

16 Præterea & alia pœnarum traditur differentia, dum quædam pœna dicitur *legitima*; quædam *conventionalis*; alia vero *teſtamentaria*. *Legitima* eſt pœna illa, quæ citra conventionem irrogatur, ex eo ſolo, quod delictum fuit admiſſum, Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q. 1.* Vult. *lib. 1. juris. pr. Rom. c. 54. n. 2.* Joh. Gœdd. *ad l. 103. n. 29. ff. de verb. ſign.* Petr. Gregor. *lib. 31. ſyntagm. jur. c. 3.* *Conventionalis* illa eſt, de qua præſtanda, ſi quid fieret, aut non fieret, per legem contractus cautum eſt, §. *conventionales. Inſtitut. de diviſ. ſtipulat. l. conventio. 37. ff. de lib. cauſ.* *Teſtamentaria* vero dicitur pœna, quæ coërcendi heredis, quo magis aliquid faciat, aut non faciat, vel legatarii juvandi & ei relicti confirmandi cauſa adjicitur: cujusmodi eſt pœnæ nomine relictum, *§. ult. &* ibi Theoph. *Inſt. de legat. l. unic. C. de his, quæ pœn. nomin.* Donell. *8. comm. 16.* item clauſula pœnam privationis continens, quam teſtator heredibus imponere poteſt, Fachin. *conſ. 27. n. 25.* Surd. *de aliment. titul 9. qu. 25. n. 3.* ut puta, ad non moleſtandum uxorem uſufructuariam, Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. lib. 2. lit. C.*

17 Aliter quoque dividuntur pœnæ in *ordinarias, & extraordinarias*. *Ordinariæ* dicuntur legibus expreſſe definitæ, & delictis indictæ, *l. quadam. 14. ff. de pœn. l. ſervos. 8. §. ult. C. ad L. Jul. de vi publ. l. 1. §. expilatores. 1. ff. de effract. l. ult. ff. de privat. delict. tot. tit. ff. & C. ad L. Jul. Majeſt.* *Extraordinariæ* autem pœnæ arbitrio judicis commiſſæ ſunt, quæ ex circumſtantiis modo graviores, modo leviores infliguntur, *l. perſpiciendum. 11. l. hodie. 13. l. 14. & l. aut facta. 16 ff. de pœn. l. L. Julia. 7. §. ult. ff. ad L. Jul. repetund. l. 1. §. expilatores. 1. ff. de effract. l. ſi fugitivi. 3. C. de ſerv. fugit. l. fin. ff. de furt. l. ſaccularii. 7. & tot. tit. ff. de extraord. crim.* Herm. Vult. *d. c. 54. n. 27.* Dd. *ad § pœna. & § ſumma. Inſt. de injur.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de pœn. n. 4.* judicis tamen arbitrium non ex opinione propria, ſed legibus & rationibus oportet eſſe moderatum, *l. perſpiciendum. 11. & l. 13. ff. de pœn. c. innitatis. 5. extr. de conſtit. c. ſacrilegii. 6. ff. ad L. Jul. peculat.* Mynſinger. *cent. 6. obſerv. 97. n. 8.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. in proœm. n. 6. & ſeq.* Peck. *in c. in pœnis. 49. in pr. de reg. jur.*

18 Et hæc de jure Civ. veriſſima ſunt. Aliter autem res ſe habet de jure Saxon. ubi nulla pœna pro capitali proprie habetur, niſi quæ amputato capite, aut aliter, vitam delinquentis aufert, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de qu. n. 5. verſ. præſertim jure Saxon.* Dan. Moller. *ad Conſt. El. 1. n. 15. P. 4.* Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 2. lit. B.* neque aliarum diſtinctionum ac diviſionum pœnarum, quas modo ex jure civili probavi, in foro Saxon. uſus quiſpiam exiſtit, ideoque non multum de iisdem laborandum erit.

Moribus tamen noſtris & in foro Saxon. duplex pœnarum differentia, cujus inſignis videtur eſſe uſus, potiſſimum attendenda eſt, quæ utraque ex cauſa delicti obligatoria provenit.

19 **Prima differentia eſt pœnarum Criminalium & Civilium**; ſicuti enim delictorum materia ſive cauſa, alia criminalis, alia vero civilis eſt, ita & pœna delictorum alia eſt criminalis, alia civilis, peinliche, und bürgliche Straffe. quam differentiam probe noſſe oportet verſantes & tractantes in foro crimina & judicia publica, ob multiplicem diverſitatem & utilitatem: quam hic paucis notare ſufficiat; plenior namque explicatio ex ſubſequentibus quæſtionibus patebit.

Q. 1. Qua ſit differentia cauſarum civilium & criminalium?

20 I. Enim, ratione competentiæ judicis, hujus differentiæ uſus haud minimus eſt; ſiquidem multi ſunt, quorum jurisdictio circa criminalia verſatur: & multi quoque ſunt, quorum jurisdictio eſt ſolummodo circa cauſas civiles; ideoque & multum intereſt, intelligere, an ſit cauſa civilis, vel criminalis, ad hoc, ut ſciri poſſit, ad quem eorum pertineat ejus cognitio, Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 1. n. 1.*

Digitized by Google

21 II. In delictis, quorum pœna eſt civilis, reus non facile incarcerandus, ſed incarceratus ſub cautione fidejuſſoria dimittendus eſt: at in cauſis criminalibus, quarum pœna eſt criminalis, cautio fidejuſſoria neutiquam admittitur, nec delinquens ex carcere dimittendus eſt, *l. 1. & 3. ff. de cuſtod. & exhib. reor. l. 2. C. eod.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de cuſtod. & exhib. reor.* Proſp. Farin. *quæſt. crim. 27.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 28. & dict. q. 1. n. 1.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 10. lit. B.*

22 III. In criminalibus cauſis ſive delictis, pro quibus pœna criminalis ſolet irrogari, rei abſentis procurator non admittitur: in cauſis autem civilibus, ſive delictis quorum pœna civilis eſt, procuratores recte intervenire, notiſſimi juris eſt, *l. abſentem. 5. ff. de pœn. l. 1. ff. an per alium cauſ. appell. red.* Andr. Rauchb. *P. 1. p. 7. n. 17.* Jul. Clar. *in pract. §. fin. q. 1. n. 1. & q. 32. n. 4. & 5.* Andr. Gail. *l. 1. de pac. publ. c. 10.* Matth. Weſenb. *conſ. 43. n. 168.*

23 IV. In criminalibus cauſis tortura reo infertur: ſecus vero regulariter in civilibus, *l. 1. in pr. & l. 8. ff. de quæſt.* Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim. c. 35. n. 4.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de quæſt. n. 5.* Jul. Clar. *d. q. 1. n. 1.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 9. lit. F.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. expedita. n. 58.* Rosbach. *in proc. crim. tit. 5. c. 24. n. 1.*

24 V. Ex præſumptionibus & indiciis, quantumvis violentis & indubitatis, nemo in cauſa criminali condemnari debet: ſecus autem in civili cauſa, quando agitur ad pœnam pecuniariam, Nov. *in pract. crimin. fol. 118. n. 34.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. divus Adrianus. n. 25. ff. ad L. Cornel. de ſicar.* Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 14. n. 3.* Aug. *ad Angel. Aretin. in tr. malef.* in verb. *fama publica. n. 28.* Gandin. *de malef. in tit. de præſumpt. circa fin.* Æg. Boſſ. *in tit. de convict. n. 34.* Bald. *in l. milites. n. 6. C. de qu.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 20. n. 6.* Lud. Carer. *in pract. crim. fol. 36. n. 56.*

25 VI. Multi teſtes repelluntur a teſtificando in criminalibus cauſis, qui non repelluntur in civilibus, Jul. Clar. *d. §. ult. qu. 1.* quæ omnia ex ſubſequentibus quæſtionibus manifeſtiora reddentur; ut dubium prorſus non ſit, multum conducere, noſſe ac ſcire diverſitatem atque naturam cauſarum civilium & criminalium.

26 Illud autem monitum hic velim, generaliter loquendo, omnia judicia, omneſque cauſas, quæ circa delicta ſeu crimina agitari ſolent, criminales eſſe; quatenus nimirum de cognitione criminum agitur, ut derivatio nominis innuit, quo reſpectu omnes pœnas criminales eſſe, mulctamque pecuniariam criminalem pœnam dici poſſe, non valde repugno: Sed minus proprie hoc fieri, nemo neſcit; neque enim hoc reſpectu cauſa criminalis dicitur peinlich, ſed vulgari idiomate, eine ſträffliche Sache, quia circa crimen ſive delictum, ejusque pœnam verſatur, & opponitur cauſæ civili, quæ ex contractu aliquo provenit, & in qua de obligatione ex contractu agitur.

27 Relicta ergo ſignificatione hac impropria, illud diſpiciendum eſt, *quænam cauſa & pœna moribus noſtris & in foro Saxon. proprie ſit criminalis, & quomodo a civili cauſa & pœna differat.* Sane varias opiniones, pro deciſione hujus quæſtionis, refert Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 1. n. 1. & 2.* ubi demum concludit, cauſam atque pœnam eſſe civilem, quando agitur ad commodum privatum, ſive cauſa deſcendat ex delicto, ſive ex contractu: illud vero dici judicium criminale, in quo agitur ad commodum publicum, ſive ſit imponenda pœna corporalis, ad publicam vindictam, ſive ſit ex delicto imponenda pœna pecuniaria, quæ veniat applicanda fiſco: eamque opinionem veram & communem, nulloque pacto ab ea conſulendo aut judicando eſſe recedendum, dicit, cum Bartol. *in l. 3. pr. ff. de judic.* quem *Dd.* communiter ſequuntur, Gomez. *ad Inſt. de action. in pr. n. 18.* Cephal. *lib. 1. conſ. 141. n. 21.* Socin. jun. *lib. 2. conſil. 99. n. 26.* Dec. *in l. 2. n. 41. C. de edend.* Jaſon *in rubr. C. de judic. n. 2.* gloſſ. *in l. 3. ff. de ſepulchr. violat.* Petr. Theod *in colleg. crim. diſp. 10. th. 2. lit. D.*

Quæ ſententia de jure civili veriſſima eſt; dici- 28
tur namque pœna civilis pecuniaria de re familiari & ad commodum privatum ſpectans, *l. interdum. 4. ff. de jud. publ. §. pœna. 7. §. in ſumma. 10. Inſt. de injur. l. prætor. 7. §. poſſe. 6. & l. conſtitutionibus. 37. in fin. ff. eod. tit. l. fin. ff. de privat. delict. l. ult. ff. de furt. l. locatio. 9. §. 5. ff. de publ. & vectigal.* ad quam conſequendam non tantum ex privatis, *§. ex maleficiis. 18. Inſtit. de action. §. pœna. 5. & §. fin. Inſt. de obligat. quæ ex delict. naſc. dict. l. fin. ff. de privat. delict.* ſed etiam publicis delictis agitur, *l. ſi docueris. 9. l. ſi lis. 11. l. pen. & ult. C. ad L. Corn. de falſ. l. un. ff. quando civil. act. crim. præjud. l. 1. C. ad L. Fab. de plagiar. l. 1. § 1 ff. de incend.*

Criminalis vero in jure civili dicitur pœna, quæ 29
non intereſſe privatum, ſed vindictam publicam reſpicit, *d. § in ſumma. 10. Inſt. de injur. d. l. 9. §. 5. ff. de publ. & vectig.* tam in privatis delictis, quam reliquis criminibus publicis, *l. ult. ff. de furt. d. §. 10. Inſt. de injur. l. ſi ambo. 10. §. quoties. n. 2. ff. de compenſ. tot. tit. ff. & C. de pœn.* hæcque pœna criminalis non ſemper eſt corporalis, quæ corpori delinquentis infligitur, *l. Pedius. 4. §. divus. 1. ff. de incend. l. aut damnum. 8. & l. capital. 28. ff. de pœn. l. item. 15. §. idem ait. 30. & l. qui. 43. ff. de injur.* ſed & pecuniaria, quando ſcilic. ea fiſco applicatur, *l. 1. in pr. & l. in ſumma. 17 ff. de jur. fiſci. l. hos accuſare. 12. §. omnibus. 4 ff. de accuſat. l. 1. in pr. ff. ad L. Jul. de vi priv. l. aliud fraus. 131. §. inter. 1. ff. de verb. ſignif. l. 1. & tot. tit. C. de bon. proſcript. l. publicorum. 2. ff. de public. l. lege Julia. 2. in fin. ff. ad L. Jul. de annon. l. 1. & ult. C. ad L. Jul. repetund. cap. un. X. quæ ſint regalia. 2. feud. 56.* Quæ 30
tamen in corporalem mutatur, ſi delinquens eſt pauper; nam qui non in ære habet, luat in corpore, *l. 1. §. ult. ff. de pœn. l. ſiquis. 7. §. in ſervos. 3. ff. de juriſd. l. ult. ff. de in jus vocand. l. qui ædes. 9. ff. de incend. l. ult. C. de ſepulch. violat. l. ex quo. 12. §. item illud. 5. & l. ult. C. de ædif. privat. l. ſi quis injuriam. 35. ff. de injur.* Speckh. *centur. 1. quæſt. 40.* Vinc. de Franch. *deciſ. 137.* Coſtal. *in l. ſiquis. ff. de juriſdict.* Petr. Theod. *d. diſp. 10. theſ. 2. lit. D.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſ. 447.*

Verum quænam cauſæ ac pœnæ hodie moribus noſtris criminales dicantur, diſceptari ſolet; 31
Vocem namque peinlich, ad eas tantummodo pœnas pertinere, quæ corporis afflictivæ ſunt, ut eſt pœna mortis, fuſtigatio, manus amputatio; adeoque cauſas ſolum dici proprie criminales, in quibus ad pœnam ejuſmodi corporis afflictivam agitur: reliquas vero, quæ ad pœnas leviores, mulctam pecuniariam, carcerem, aut relegationem ten-

Digitized by Google

tendunt, eſſe civiles, perinde ac pœnæ hæ proprie civiles dicantur, ſcribit Frid. Mindan. *de proc. l. 1. c. 9. n. 22.* quem allegat & ſequitur Ern. Cothman. allegatus a Matth. Steph. *in præfat. Conſtit. crim. Car.*

33 Quam ſententiam Gothofredum Antonium ſubſequentibus rationibus aliquando impugnaſſe, ſcribit Theod. Reinking. *in tr. de regim. ſecul. & eccleſiaſt. lib. 2. claſſ. 2. c. 24. n. 38. & ſeqq.*

1. Quia pœna infamiæ dicitur criminalis, eine peinliche Straffe, uti manifeſtum eſt *ex Ordin. crim. Carol. art. 104. verſ.* Aber ſonderlich iſt zu mercken, in was Sachen, oder derſelben gleichen, unſere Käyſerliche Rechte keinerley peinliche Straffe am Leben, Ehren, Leib, oder Gliedern ſetzen, oder verhängen, daß Richter und Urtheiler darwider auch niemand zum Tode, oder ſonſt peinlich ſtraffen. ꝛc. junct. *rubr.* eine Vorrede, wie man Miſſethat peinlich ſtraffen ſoll. *& artic. 110. in verb.* daß der Geſchmächt an ſeinem Leibe, Leben oder Ehren peinlich geſtrafft werden möchte. ꝛc. junct. *rubr.* Straffe ſchrifftlicher, unrechtlicher, peinlicher Schmähung. ꝛc.

34 Atqui pœnam infamiæ, corporalem (Leibesſtraffe.) non eſſe, nemo negabit, perpendens *l. ſi quis forte. 6.* §. *ult.* in verb. *Et ſunt pœnæ, quæ aut vitam adimant, aut ſervitutem injungant, aut civitatem auferant, aut exilium, aut coërcitionem corporis contineant.* junct. *l. 8. princ.* ibi: *aut damnum cum infamia, aut dignitatis aliquam depoſitionem, aut alicujus actus prohibitionem. ff. de pœn. Ord. crim. Car. art. 104.* in verb. Aber ſonderlich iſt zu mercken, in was Sachen, oder derſelben gleichen, unſere Käyſerliche Rechte, keinerley peinliche Straffe am Leben, Ehren, Leib oder Gliedern ſetzen. ꝛc. *art. 110.* in verb. an ſeinem Leib, Leben oder Ehren. *artic. 169.* junct. *rubr.* ubi Leibesſtraffe, quæ non eſt ad mortem vel carcerem definitur, quod fiat am Leib oder Gliedern. Sequitur ergo, pœnam aliquam eſſe criminalem, quæ tamen corporis afflictiva non ſit.

35 2. Hinc & inferri poteſt, mulctam pecuniariam pœnam criminalem dici poſſe, ſiquidem regulariter omnis pœna pecuniaria, quæ in judiciis publicis ex cauſa doli irrogatur, (ſi enim ex ſola culpa, veluti propter exceſſum inculpatæ tutelæ, irrogatur, aliud dicendum.) infamiam ſecum trahit, *arg. l. 7. ff. de publ. judic. l. 8. ff. de pœnis. Ord. crim. Car. art. 111.* ibi: am Leib oder Gut, nach Geſtalt der Sachen. ꝛc. *art. 164.* ibi: an Gut, Leib, oder Leben. ꝛc. *art. 169. & 198. v.* merck, ſo ein Ubelthäter. jam vero pœna, quæ ex cauſa publici judicii imponitur, & infamiam ſecum trahit, criminalis eſt, *d. art. 104. verſ.* aber ſonderlich iſt zu mercken. *Ord. crim. Car. art. 110.* junct. *art. 111. & art. 164. Ord. crim.*

36 3. Pœna privationis dignitatis, corporalibus pœnis accenſeri non poteſt, *l. 6.* §. *ult.* verb. *aut coërcitionem corporis.* junct. *l. 8.* ibi: *aut dignitatis aliquam depoſitionem. ff. de pœn.* hæc autem quin criminalis ſit, etiam ex conſuetudine hodierna, ſi ex cauſa publici judicii infligatur, negari nequit: quia ſemper conjunctam habet infamiæ notam, *l. infam. 7. ff. de publ. jud. & arg. l. judices. 12. C. de dign. arg. l. 4.* §. *8. ff. de re milit.* ac proinde etiam criminalis eſt, ex *Ord. crim. Car. V.* arg. *d. art. 104. & art. 110.* ibi: an ſeinem Leib, Leben, Ehren. ꝛc.

37 4. Sic & pœna relegationis eſt criminalis, peinlich, ex noviſſimis publicorum judiciorum legibus: ſi ſcilicet ex cauſa doli, & in publico judicio, veluti falſi commiſſi & ſimilium, irrogetur, *Ord. crim. Car. art. 113.* ibi. der ſoll zu peinlicher Straffe angenommen; ihme das Land verboten. ꝛc. ecce hic relegatio diſertis verbis appellitatur pœna criminalis: at pœnam relegationis corporis afflictivam non eſſe, notiſſimum eſt, quum per eam corpus neutiquam affligatur: quo & facit *d. art. 113. Ord. crim.* in verb. ihme das Land verboten; oder an ſeinem Leibe. ꝛc. *Conſt. El. 11. P. 4.* in verb. oder Abhauung der Hand, und alſo Leibesſtraffe, zugeſprochen werden: daß derſelbige dißfals, neben der Leibesſtraffe, mit keinem Wehrgeld zu belegen ſeyn ſoll; Da ihm aber allein die Verweiſung zuerkannt. ꝛc. *Conſt. El. 12. P. 4.* in verb. Würde aber der Thäter mit obgedachter Lebens- oder Leibes-Straffe verſchonet; und doch ſonſten unſerer Lande, wegen ſeiner Verbrechung verwieſen. ꝛc. *l. 6.* §. *ult.* in verb. *aut exilium, aut coërcitionem corporis contineant. ff. de pœn.*

38 5. Inquit Theod. Reink. *d. c. 16. n. 43.* pœna confiſcationis bonorum, vel omnium, vel certæ partis, in judicio publico irrogata, veluti ex lege Julia de vi privata, etiam ex jure hodierno pro criminali habenda eſt, præſertim cum conjunctam habeat infamiæ pœnam, *argum. d. l. 7. ff. de publ. jud. l. 8. ff. de pœn.* §. *2. Inſtit. de publ. jud. l. 1. in pr. & l. ult. ff. ad leg. Jul. de vi privat.* junct. *Ord. crim. Car. art. 104. & 110.*

Quæ tamen confiſcationis pœna corporalibus annumerari nequit, *d. l. 6.* §. *ult.* in verb. *aut coërcitionem corporis. &c.* junct. *l. 8. in pr.* verb. *aut damnum cum infamia. &c. ff. de pœn. d.* §. *2. Inſt. de publ. judic. l. 2. ff. eod. tit. Nov. 134. c. 13. verſ. ut autem non ſolum. Ord. crim. Car. art. 111.* in verb. am Leib oder Gut. *arg art. 169.* junct. *rubr. & art. 198. verſ.* merck, ſo ein Ubelthäter.

39 6. Qui dolo malo radit vel minuit alterius monetam, ex conſtitutione Carolina criminali arbitrio judicis punitur, am L ib oder Gut *d. art. 111.* ibi: gefährlicher Weiſe. *& paulo poſt:* der ſoll gefänglich eingeleget, und nach Rath am Leib oder Gut. ꝛc. hanc autem pœnam in criminali judicio irrogari, in einem peinlichen Gerichte, probatur ex materia ſubjecta, & ex inſcriptione conſtitutionum criminalium, peinliche Gerichtsordnung; tum etiam ex eo, quod jure quoque civili tale crimen vindicetur, Paul. *lib. 5. tit. 25. in pr.* junct. *l. 8. & 9. ff. ad L. Corn. de falſ.* cui conſequens eſt, damnatos quoque infames reddi, *arg. d. l. 7. ff. de publ. jud.* eoque magis ex conſtit. Caroli V. Imp. hanc pœnam pro criminali habendam eſſe, *arg. d. art. 104. verſ.* aber ſonderlich iſt zu mercken. *& art. 110.*

40 7. Simile quoque exemplum extat in *Ord. crim. Car. d. art. 164.* junct. *d. l. 7. in fin. ff. de publ. jud. & d. art. 104. & art. 110.*

41 8. In *Ord. crim. art. 105.* ſancit Imper. ubicunque in criminalibus judiciis, in peinlichen Fällen, pœna criminalis, die peinliche Straffe, hac Conſtitutione criminali non ſatis eſt expreſſa vel declarata, recurrendum eſſe ad jus civile; hæ autem pœnæ ex jure civili non tantum corporales ſunt, ſed & non corporales, veluti pœna relegationis, infamia, & damnum pecuniarium, cum ſimi-

Digitized by Google

libus, *d. l. 1. in pr. & l. fin. ff. ad L. Jul. de vi privat. l. 2. ff. de publ. judic. §. 2. Inſt. eod. tit. dict. l. 6. §. ult.* junct. *l. 8. ff. de pœn. l. 2. §. ult. ff. ad L. Jul. de annon. l. 4. §. 5. & l. pen. ff. ad L. Jul. peculat.*

42 9. Confirmatur hæc ſententia ex *Ord. Cam. P. 2. tit. 28. §. item* **nachdem.** ibi: **daß hinförder in peinlichen Sachen, die Leibesſtraffe auf ihnen tragen. ꝛc.** quorſum enim opus fuiſſet iſta reſtrictione per particulam *qua*, ſi omnes criminales cauſæ pœnam corporalem continerent? & manifeſtius ex *eod.* §. in verb. **daß in peinlichen Sachen auch Leibes-Straff belangend. ꝛc.** particula enim **auch.** implicativa eſt, & ſatis oſtendit, criminales quoque cauſas eſſe, quæ nullam corporis pœnam efflagitant.

43 Hæc ſunt argumenta Goth. Antonii, verbotenus relata a Theod. Reinking. *in tr. de regim. ſecul. & eccl. lib. 2. claſſ. 2. cap. 14. n. 38. & ſeqq.* & Matth. Steph. *in not. ad præfat. Ord. crim. Carol.* quibus evincere vult, ex noviſſimis publicorum judiciorum legibus non ſolum illas cauſas, ex quibus pœna corpori infligitur, ſed etiam leviores, proprie criminales appellari: At, ſi quis rationes haſce accuratius inſpexerit, fateri is neceſſe habebit, leviores illas eſſe, quam ut aſſertio prædicta exinde probari queat.

44 Etenim non nego, cauſas quoque civiles, quæ exiſtimationem & bona concernunt, quandoque appellari criminales: attamen hoc non fit ex proprietate & ſignificatione genuina verbi **peinlich.** ſed per conſequentiam & propter cognationem quandam, quæ eſt delictorum & criminum omnium communis, perinde ut capitalis cauſa, quæ & criminalis eſt, (licet de jur. Saxon. proprie capitalis cauſa ſit ultimum ſolummodo ſupplicium, ut vult Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de quæſt. n. 5. verſ. præſertim jur. Sax.* Dan. Moller. *ad Conſt. Elect. 1. n. 15. P. 4.*) juxta latinitatem omnem exiſtimationis cauſam & pœnam comprehendit, *l. licet ff. de verb. ſignif.* qua ratione etiam omne judicium famoſum, etſi civile eſt, neque ex eo ulla capitis deminutio ſequitur, appellari poteſt capitale, Jac. Cujac. *ad d. l. licet.* quum tamen proprie loquendo per capitalem pœnam de jure civili regulariter ſupplicium mortis naturalis vel civilis intelligendum ſit, *l. 2. ff. de publ. jud. l. capitalium. circa pr. ff. de pœn. l. edicto. ff. de bonor. poſſeſſ.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu.*

45 *caſ. 265. num. 3.* Quando ergo in Conſtitutione Carolina, aliiſque Imperii legibus, vocabulo **peinlich.** leviores pœnæ, quæ corporis afflictivæ non ſunt, veniunt ac comprehenduntur: hoc improprie & vocabulo illo **peinlich.** generaliter ſumpto, fieri, putandum erit, ad inſtar pœnarum capitalium, quæ proprie denotant ſupplicium, mortem vel naturalem, vel civilem inferens, Bartol. *in l. 2. n. 2. ff. de publ. jud.* nihilominus tamen pœnas quandoquoque leviores comprehendunt, ut modo dixi.

46 Et cavillantur adverſarii, inquit Ern. Cothmannus *in reſponſ. academ. 1. n. 193.* allegatus a Matth. Steph. *in d. præfat. Ord. crim. n. 15.* quando dicunt, Conſtitutionem Carol. **peinliche Halsgerichtsordnung** non tantum de corporalibus, quæ corpori infliguntur, pœnis, ſed & de aliis pœnis, quæ corpus non tangunt, agere & tractare; nam rubrica & titulus conſtitutionis iſtius ab eo, quod ſummum, principalius & frequentius eſt, nomen & appellationem ſortitur; potiora namque & frequentiora crimina, de quibus conſtitutio Carolina agit, illa ſunt, propter quæ pœna corpori infligitur, quæque cervice excipitur, unde conſtitutio hæc dicitur **peinliche Ordnung.** Neque aliter ſenſiſſe compilatores Ordi- 47
nationis criminalis Carol. vel ex ſolo *artic. 197. & ſeqq.* patet, ubi cauſæ criminales, **peinliche Sachen,** proprie definiuntur illæ, ex quibus pœna corpori extrinſecus infligitur, **welche an Leib und Leben gehen.** quod & innuit *artic. 177. dict. Ord. crim.* in verb. **iſt peinlich zu ſtraffen.** *& paulo poſt:* **wie ſolches am Leib und Leben ſoll geſtraffet werden.** it. *in art. ſeq. 178.* **iſt peinlich zu ſtraffen.** junct. *verb. fin.* **Darum ſollen ſolcher Straffe halben die Urtheiler, wie hernach ſtehet, Raths flegen, wie die am Leib oder Leben zu thun gebühret.**

Quidquid etiam ſit de jure ſanctionis Caroli- 48
næ, in foro certe Saxoncoi minus dubium eſſe videtur, *cauſas atque pœnas illas ſolummodo dici criminales, quæ ſunt corporis afflictivæ; puta ultimum ſupplicium, fuſtigatio, ac manus, aliusve membri amputatio;* 1. propter regulam juris Saxonici *lib. 1. art. 32. in fin.* quæ cum velit, in omnibus actionibus, in quibus pœna litiganti datur, etiam judici mulctam perſolvendam eſſe; ſequitur neceſſario, illam actionem, in qua judici mulcta applicatur, non poſſe dici criminalem; alias enim una eademque actio eſſet ex parte criminalis: & ex parte civilis, quod abſurdum eſt dicere; cum una eademque res non poſſit diverſo jure cenſeri, per textum in *l. eum, qui. ff. de uſucap.*

Q. 3. Quænam ſit & dicatur cauſa criminalis, **peinlich,** *in foro Saxon.*

2. Idemque comprobat gloſſ. **Weichb.** *art. 17. poſt. pr.* in verb. **Bürgliche Klagen ſind, daß beyde, der Kläger und der Antworter, vor der Klage und nach der Klage Bürgen bleiben, alſo da keiner dem andern verflichtig darff werden: Peinliche Klage iſt anders nichts, denn da man fordert von dem Bruchhafftigen ſeine verdiente Pein, und keinen Abtrag noch Buſſe.** ex quo manifeſte liquet, de jure Saxon. illam demum pœnam eſſe criminalem, **peinlich,** per quam corpori infertur cruciatus, **eine Pein.** 49

3. Quo etiam facit *Conſtit. prov. D. Auguſti El. Sax. de A. 1555. ſub rubric.* **Daß peinliche Sachen, dadurch das Leben verwürcket, ohne unſer Bewilligung nicht bürglich gemacht werden ſollen.** *& in pr.* verb. **Nachdem wir auch berichtet, daß mehrmahls peinliche Sachen, dadurch das Leben verwircket, mit Geld-Straffe, und in andere Wege bürglich gemacht, erörtert und verglichen werden.** *cit. in finalibus verb.* **zu einiger Geld-oder anderer Straffe kommen, noch ſonſten bürglich werden laſſen ſollen.** quæ verba luculenter probant, mulctam pecuniariam, aliaſque pœnas, quæ corpori non infliguntur, haudquaquam criminales eſſe. 50

Unde regulam talem ponere licet:

In foro Saxonico eæ ſolummodo pœnæ 51
dicuntur criminales, **peinliche,** quæ corpori infliguntur: veluti mortis pœna, fuſtigatio, manus amputatio, &c. Reliquæ vero pœnæ leviores, ut mulcta pecuniaria, pœna carceris, vel relegationis, &c. civiles appellantur, **Bürgliche Straffen.**

Quæ

Digitized by Google

52 Quæ regula, præterquam quod ex modo dictis ſufficienter probata ſit, unanimi fere conſenſu interpp. Juris Saxon. recepta eſt, uti teſtatur ac ſentit Matth. Coler. *P. 1. dec. 22. n. 2. & ſeqq.* Lud. Fachſ. *differ. 13.* Bened. Reinhard. *P. 4. differ. 24.* Matth. Steph. *in præf. Ord. crim. Car. n. 13.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. theſ. 2. lit. D.* Theodor. Reinking. *in tr. de regim. ſecul. & eccl. lib. 2. claſſ. 2. c. 14. n. 50.* Dan. Moller. *lib. 2. ſemeſtr. c. 1. n. 1.* Petr. Frid. *lib. 1. de proceſſ. c. 9. art. 12.* ubi ſcribit, Germanis vocem peinlich. ſemper pœnas corporis afflictivas, ſimilesve graviores pœnas ſignificare: ſi modo per ſimiles graviores pœnas voluit intellectas pœnas, quæ corpori irrogantur.

53 *Secundum hanc regulam pronunciav. ad requiſ. Thom.* Förſters *in* Geuſa: Seyn in euers Junckern Gerichten die Unterthanen allein in peinlichen Sachen die Unkoſten zu tragen ſchuldig; So werden dadurch Inhalts Sächſiſcher Rechte diejenigen Sachen verſtanden, ſo zu peinlicher Beſtraffung, als Leibes- und Lebens-Straffe gereichen: die bürglichen Straffen aber, als da ſeyn Landesverweiſung, Geſängniß, oder Geldſtraffen, mögen darunter nicht gezogen, noch unter die peinlichen Sachen mit verſtanden werden, V. R. W. *A 1630.*

It. an die Gräfliche Solmiſche Räthe zu Sonnewalda. *M. Febr. A. 1634.*

54 Ex qua ſententia etiam patet, 1. vocabulum Leibesſtraff. dupliciter accipi, generice, & ſpecifice. *Generice* hoc vocabulum complectitur omnem pœnam, mortis & corporis, Leib und Lebensſtraffe: perinde ſicuti & pœna corporalis ſeu coërcitio, mortem quoque complectitur: *ſpecifice* autem accepta a pœna ultimi ſupplicii diſtinguitur, *l. ſi quis forte. 8. & l ſeq. ff. de pœn.* quocunque autem modo vocabulum hoc accipiatur, generice, vel ſpecifice, pœna corporis afflictiva, Leibesſtraffe ſemper eſt criminalis, peinlich.

55 2. Sequitur inde & hoc, cauſas criminales in foro Saxonico dici ſolummodo eas, in quibus agitur ad pœnam corporis afflictivam, wenn die Klage gehet zu Haut und Haar. Matth. Coler. *d. P. 1. dec 22. n. 2* & in eo omnes doctos Practicos, rejectis aliorum altercationibus, conſentire, teſtatur Ern. Cothmann. *reſp. acad. 1. n 186. & 191.* allegatus a Matth. Steph. *in præf. Ord. crim Car.* ubi ſcribit, per vocem peinlich, & cauſas criminales, nequaquam quascunque cauſas criminales intelligendas, ſed ſolas eas accipiendas eſſe, ex quibus pœna in corpus infligitur; nam ſic dicimus peinliche Frage, ſive torturam, quia infertur corpori: item peinliche Anklage, ſive accuſationem, quæ ad mortem vel pœnam corpore excipiendam proponitur; ſic etiam vocamus peinliche Sachen, cauſas, quæ corporis pœnam inferunt, *Ord. Camer. P. 2. c. 28. verſ. item*, nachdem auch. ꝛc. Matth. Steph. *d. l.*

56 Altera differentia pœnarum, in foro Saxon. notanda, hæc eſt, quod quædam pœnæ ſint atroces, quædam vero atrociſſimæ; ſicut & delicta quædam dicuntur atrocia: quædam vero atrociſſima.

Addi poſſet tertia ſpecies, levium ſcilicet delictorum atque pœnarum; ita namque *Dd.* vulgo diſtinguunt inter delicta *levia*; *gravia* ſeu atrocia; *graviſſima* ſeu atrocisſima.

57 In definitione autem harum ſpecierum minime conveniunt; Bartol. enim in *l. non ſolum. 11. §. 3 n. 7. ff. de injur.* quem ſequitur Jac. de Novello *in prax. cauſ. crim. in pr. n. 6.* *levia* appellitat delicta, quæ ſine dolo committuntur, quale eſt damnum injuria datum, quod lex Aquilia coërcet: aut quod dolo quidem commiſſum eſt, ſed in re modica, ut furtum rei modicæ *l. perſpiciendum. 11. §. furta ff. de pœn.* *gravia*, quæ dolo perpetrantur, & magnum inferunt præjudicium, & magnam pœnam merentur, quale eſt furtum rei magnæ, & injuria, quæ perſonæ infertur, *l. in ſervorum. 10. §. ult. ff. de pœn.* *gravisſima* autem ſive atrocisſima vocat delicta, quæ publica ſunt, & pœnam mortis merentur.

Aliter purat Baldus *P. 4. conſ. 412.* delictum 58 ſcilicet absque dolo commiſſum leve eſſe, per *l. ult. ff. de offic. præf. vigil.* doloſe autem perpetratum tum demum eſſe atrox vel grave, ſi capitale fuerit ex jure communi, vel pœna ejus ſupra trecentos aureos, *arg. Nov. 15. c. 3. §. & judicare.* junct. *c. 6. §. & audient.*

Alii judicis arbitrio relinquendum eſſe volunt, 59 an delictum leve aut grave ſit, Franc. Brun. *in tr. de indic. & tortur. P. 2. qu. 3. n. 3.* Villalob. *comm. opinion. lit. D. n. 56.* Henr. Bocer. omne crimen leve eſſe dicit, cujus pœna deportatione minor eſt, qualis eſt ictus fuſtium in homine libero, flagellatio in ſervo, tum etiam relegatio, &c. *l. 6. ff. de accuſat.* junct. *l. ult. ff. de injur. l. 3. §. cognoſcit. & l. ult. ff. de offic. præf. vigil.* atrox vero, ſive grave crimen eſſe vult, cujus pœna eſt deportatio, vel deportatione major, *l. 4. l. 5. & l. 6. §. fin. ff. de qu.* Zanger *in tr. de qu. & tortur. c. 2. n. 7.*

Sed moribus noſtris & in foro Saxon. de hac 60 ſpecie delictorum, nempe levium, non multum eſt laborandum: quia dubium non eſt, quin omnia illa crimina habeantur levia, quorum pœnæ non ſunt criminales ſeu corporis afflictivæ, ut ſic pœnæ civiles & leves, nec non delicta levia & civilia, in foro Saxon. pro iisdem habeantur. De hoc tantummodo dubitatur, *quæ delicta atrocia, quæque atrocisſima habeantur*; non enim diſtingui ſolet inter delicta atrocia & atrociora, ſeu gravia & graviora, ſed atrox delictum etiam atrocius dicitur *l. prætor. 7. §. ult. ff. de injur. l. auxilium. 37. §. 1. verſ. in delictis. ff. de minor.* item gravius delictum, *l. perſpiciendum. 11. in pr. verſ. plane. ff de pœn.* Bocer. *d. c. 2. n. 2.*

Q. 4. Quænam delicta atrocia, quæque atrociſſima habeantur in foro Saxonico?

Adeoque differentia hæc potiſſimum vertitur in 61 delictis atrocibus, ſive atrocioribus & atrociſſimis; ſicuti & pœnæ criminales vel ſunt atroces, vel atrocisſimæ, ex quibus etiam de ipſis delictis eſt dijudicandum; ex qualitate namque pœnæ, quæ pro delicto imponitur, qualitas & quantitas delicti cognoſcitur: & ideo tanto gravius delictum judicari debet, quanto gravior pœna pro eo impoſita reperitur, Bart. *in l. levia. circa prin. ff. de accuſat.* commenſurandæ ſiquidem ſunt pœnæ delictis, *l. capitalium. & l. 28. reſpiciendum. ff. de pœnis.*

Omiſſis itaque aliis, quæ de horum delictorum 62 differentia a Doctoribus tradita reperiuntur, rectisſime videtur meo judicio ſentire Jul. Clarus *lib. 5. ſent. §. 1. n. 9.* quod omnia delicta, pro quibus a lege vel ſtatuto imponitur ſimpliciter pœna mortis naturalis vel civilis, dicantur gravia & atrocia: atrociſſima autem ſint delicta, pro quibus lex vel ſtatutum imponit pœnam graviorem, quam ſimplicis mortis in ipſo genere mortis, puta, quia vult pro talibus delictis reos inſui culeo, vel igne comburi, vel in fruſta ſcindi, vel rota contundi, vel trahi ad caudam equi: vel quando addit alias qualitates ultra pœnam mortis, ut quando extendit pœnam

Digitized by Google

etiam in filios, ut in crimine læſæ majeſtatis: vel concedit aliqua ſpecialia adverſus delinquentes. Clar. *dict. loco.*

63 Hancce Julii Clari diſtinctionem, in foro quoque Saxonico receptam eſſe arbitror, ut non dubitem talem conſtruere regulam: **Quod delicta atrocia ſint, pro quibus ſimpliciter pœna mortis vel corporis afflictiva imponitur: atrociſſima autem dicantur ea, quæ graviori genere ultimi ſupplicii, ac peculiari pœnæ augmento vindicantur.**

64 Non ſolum enim hactenus Dn. Scabini Lipſienſes de hac differentia delictorum atrocium & atrociſſimorum ita judicarunt: ſed & ea haud obſcure probatur ex *Conſt. El. Sax. ſub rubr.* wie offt die ſcharffe Frage zu repetiren. *qua extat inter Conſtitutiones publice non editas in pr.* verb. daß in etwas geringen Miſſethaten, ſo zu Recht nicht atrociſſima Delicta genannt werden, als Diebſtahl, und dergleichen. ꝛc. & in §. Wann aber die Anklage atrociſſima Delicta, Mord, Brand, Raub und dergleichen betrifft. ꝛc. quia enim horum delictorum pœnæ peculiares ſtatutæ reperiuntur, abſque dubio juxta mentem Illuſtriſſimi Dn. Electoris, ex peculiaribus hiſce ſuppliciis de atrociſſimis delictis judicare licet.

65 Hinc ergo difficile haud eſt, pœnas atque delicta atrociſſima definire, nempe ea, quæ peculiari quodam ac graviori genere ultimi ſupplicii vindicantur, qualia ſunt *ſodomia*, *incendium*, *ſortilegium*, *falſificatio monetæ*, *hæreſis*: quæ delicta regulariter igne ſeu combuſtione rei puniuntur: Sic & *veneficium*, *aſſaſſinium*, *latrocinium*, *ſacrilegium*, rota: *parricidium & infanticidium*, ſubmerſione aquæ puniri ſolent; Quin ergo crimina hæc omnia pro atrociſſimis habeantur, dubium prorſus non eſt. Quo & referenda ſunt delicta ea, quæ ſimplici quidem mortis pœna, veluti gladio, coërcentur, peculiaris tamen aliquis reatus, in terrorem aliorum, pœnam vel præcedit, vel ſequitur; ut ſi reus trahæ illigatus ad locum ſupplicii rapitur, quod accidit in parricidio fratrum, ſororum, conſanguineorum & affinium, *Conſtitut. Elect. 3. §. ult. P. 4.* vel quando poſt executionem pœnæ cadaver delinquentis rotæ affigitur, ut fit in rapina, homicidio ex propoſito & animo deliberato, &c. quæ delicta propterea etiam pro atrociſſimis habenda ſunt, ſicuti innuit *d. Conſt. Elect publ. non edita ſub titul.* wie offt die ſcharffe Frage zu repetiren. §. wenn aber. *verb.* Raub und dergleichen. ꝛc.

66 Ubi & hoc notandum, fieri poſſe, ut delictum per ſe atrox, reddatur atrociſſimum; ſi nempe ejuſmodi circumſtantiæ concurrant, ob quas majorem pœnæ reatum addendum eſſe, judex exiſtimaverit: Sicuti & vice verſa delicta atrociſſima fieri poſſunt atrocia, remiſſa ex parte criminis atrocitate; ut ſi parricidium abſque dolo committatur: moneta falſificata non ſimul expendatur, aliiſque modis, quibus in atrociſſimis etiam delictis, graviorem quam gladii pœnam, haud obtinere ſcimus. Reliqua vero crimina, quæ ſimpliciter morte, gladio nimirum, vel ſuſpendio, aut etiam alia pœna corporis afflictiva coërcentur, qualia ſunt *homicidium*, *furtum*, *blaſphemia*, *adulterium*, *inceſtus*, *perjurium*, *diffidatio*, *&c.* atrocia ſolummodo ſunt, nequaquam autem pro atrociſſimis regulariter haberi debent.

At quænam utilitas, quique effectus hujus diſtinctionis? Certe ſummam hujus differentiæ pœnarum eſſe utilitatem, vel ex hiſce duobus apparet, 1. quod in delictis atrocibus reus non niſi bis torturæ ſubjiciatur, ut manifeſtum eſt ex *Conſtit. Elect. Saxon. publice non edita, ſub rubr.* wie offt die ſcharffe Frage zu repetiren. *in pr.* verb. daß in etwas geringern Miſſethaten, ſo zu Recht nicht atrociſſima Delicta genannt werden, als Diebſtahl und dergleichen, jedoch, wenn allezeit neue Indicia, die von den erſten, darauf der Gefangene angegriffen, abgeſchieden ſeyn, vorhanden, die peinliche Tortur über zweymahl nicht zu erkennen, und zu wiederholen ſey: in atrociſſimis vero delictis reus tertia quoque vice torqueri poteſt, *d. Conſt. Elect. §.* wann aber. ibi: Wann aber die Anklage atrociſſima Delicta, Mord, Brand, Raub und dergleichen, betrifft; und allezeit nach der Tortur neue Indica, quæ ſuo genere a prioribus diſtant, vorfielen: daß diſſfalls allein zum drittenmahl, und weiter nicht, die Tortur zu repetiren. 67

Q. 5. Quinam ſit effectus hujus diſtinctionis, delictorum nempe atrocium, & atrociſſimorum?

2. Notiſſimum eſt, quod in delictis atrociſſimis, propter criminis enormitatem jura transgredi liceat: quod tamen in delictis atrocibus minime conceſſum, Jul. Clarus *lib. 5. ſentent.* §. *1. n. 9.* Dan. Moller. *3. ſemeſtr. 17.* Innoc. *in c. 1. de conſt.* Hippol. de Marſil. *in pract. criminal.* §. *diligenter. n. 159. & in l. 1 n. 23. ff. de qu. & in l. 1. in pr. n 59. ff. ad L. Corn de ſicar.* ubi dicit, omnes legiſtas & canoniſtas ita ſentire. Quod ipſum tamen Dan. Moller. *d. l.* in puniendo tantummodo reo confeſſo, vel convicto: non autem in procedendo, & antequam certo conſtat, an accuſatus vel inquiſitus delictum atrociſſimum commiſerit, nec ne, verum eſſe putat: quam declarationem deſumſit ex traditis Hippol. de Marſil. *d.* §. *diligenter. num. 159.* Cui ſententiæ ceu æquiori, ſubſcribere nil dubito: quamvis ſciam, alibi contrarium ſervari, quod nempe in criminibus atrociſſimis permittatur judicibus, jura transgredi etiam in procedendo, & ad torturam deveniri liceat, etiamſi indicia non ſint in totum ſufficientia, neque probata per teſtes omni exceptione majores, prout teſtatur Jul. Clar. *d.* §. *1. n. 9. in fin.* 68

QUÆSTIO CIII.

Quotuplex ſit Proceſſus cauſarum Criminalium: & an judex ex officio inquirere poſſit ac debeat?

SUMMARIA.

1. *Intereſt reipublicæ, juſto modo procedi in cauſis criminalibus.*
2. *In oppidulis ſæpe plebeji & mechanici merum imperium exercent.*
3. *Abuſus litium criminalium unde oriantur.*
4. *In cauſis criminalibus circumſpecte procedendum eſt, n. 5. 6.*
7. *Ideoque ſæpius peritiores ac JCti conſulendi ſunt, n. 8. 9.*

10. Solis Scabin. Lipſienſ. facultas reſpondendi in criminalibus, conceſſa eſt ab Elector. Sax.

11. Secundum obſervantiam Scab. in criminalibus eſt procedendum.

12. Quot modis in cauſis criminalibus procedatur, n. 13. 14. 15. 16.

17. Ordinarius proceſſus in criminalibus quinam ſit.

18. Quinam proceſſus dicatur inquiſitorius, n. 19. 20. 22.

21. Proceſſus inquiſitorius cur dicatur extraordinarius.

23. In jure can. proceſſus inquiſitorius eſt fundatus.

24. Referuntur argumenta, quibus impugnatur proceſſus inquiſitorius, n. 26. 27. 28.

25. Nemo ſine accuſatore condemnari debet.

29. De jure quoque civili licita eſt inquiſitio, n. 30. 31. 32. 33. 41.

34. Explicatio l. 6. §. ſi quis. ff. de muner. & honor. n. 35.

36. Reſpondetur ad contraria argumenta, n. 37. 38. 39. 40.

42. Inquiſitio omni jure probata eſt, n. 43.

44. Uſitatiſſima inquiſitio in Imperio Romano & foro Sax. 45. 46. 47. 48. 49.

50. Inquiſitorius proceſſus quandoque dicitur ſummarius.

51. Inquiſitorius proceſſus eſt remedium ordinarium.

52. Deficiente accuſatore, judex ratione officii eſt obſtrictus inquiſitionem formare.

53. Judex irrequiſitus quando officium ſuum impertiri teneatur.

54. Sent. Scab. Lipſ. n. 55.

1 PARUM conducit, noſſe cauſas criminales, variaque pœnarum & ſuppliciorum genera, niſi & modum in cauſis criminalibus procedendi probe perſpectum habeamus; Non minus enim reipublicæ intereſt, juſto ac debito modo procedi, liteſque criminales expediri, ac ipſamet crimina puniri, *l. ita vulneratus. 51. ff. ad L. Aqu.* Adam. Keller. *l. 2. de offic. jur. polit. c. 29.* Ventur. de Valent. *in partben. litigioſ. l. 1. c. 15. n. 2.* nec minus incommodum, proh dolor! ex malo judicii criminalis proceſſu ejuſque abuſu, quam ex delictorum impunitate exoritur, haud abſque ingenti hominum innocentium damno.

2 Accidit namque ſæpius, ut in oppidulis merum imperium exerceant plebeji & mechanici: in pagis ſcribæ, præfecti & ejuſmodi ſimiles, qui volunt apparere fiſcales, & criminaliſtæ, ut inquit Caravit. *ſup. rit. mag. cur. 259. n. 10.* Proſp. Farin. *de indic. & tortur. l. 1. titul. 5. qu. 36. n. 30.* ſed interdum tam legum, quam rerum criminalium ignari, ſæpe ordinem procedendi invertentes, limiteſque proceſſus criminalis transgredientes, ac denunciationi cujuſdam nebulonis, aut veneficæ fidentes, imo eam extorquentes: tam fœminas quam maſculos, etiam innocentes, in ſqualidiſſimos carceres detrudunt, ubi tamdiu cruciantur, torquentur, & detinentur, ut malint ea fateri, quæ nunquam fecerunt, imo mortem ſibi conſciſcere, quam fœtorem carcerum ſubterraneorum perferre, Auct. *diſcurſ.* vom Juſtitienwerck. *p. 57.* Rutg. Ruland. *P. 2. de*
3 *commiſſ. l. 4. c. 1. n. 1.* Hinc & tot querelæ de variis litium criminalium abuſibus, Auct. *d. diſcurſ.* vom Juſtitienwerck. *pag. 56.* §. Es werden aber gröſſere Mängel bey dem Proceß in criminal- und peinlichen Sachen befunden. Ant. Fab. *l. 9. Cod. tit. 22.* Joh. Bodin. *l. 6. de republ. c. 1. n. 630.* quos non niſi ignorantia proceſſus rerum criminalium cauſatur, qui ſi unquam in civilibus, certe multo magis in criminalibus cauſis, ſtricte & ad unguem obſervandus, ac in minimo etiam puncto ſecundum leges ac jura præſcripta formandus eſt; ob ingens periculum litium criminalium, in quibus non de tritico aut oleo legato, ſed de hominum fortuna, exiſtimatione, ac capite agitur, quibus nihil eſt in orbe terrarum præſtantius, *Nov. 8.* Hippol. de Marſil *in. pract. crim. §. decurionem. n. 3.*
4 ubi majus autem periculum, ibi cautius agendum eſt, *c. ubi periculum. 3. de elect. in 6to.* Lup. *in c. per veſtras. § 33. n. 4. de donat. int. vir. & uxor.* Molin. *in l. 1. §. ſi quis. n. 30. ff. de V. O.* Rimi. *in l. juris ignor. n. 58. C. qui admin.* Jac. Ayrer. *P. 1 pror. hiſtor. c. 4. obſ. 3. n. 43.* Ventur. de Valent. *in parth. litig. d. l. 1. c. 14. n. 19.* omnibuſque modis providendum, ne quid alterius incommodo, aut periculo, quod contra jus vel utilitatem publicam ſit, injurioſe committatur, *l. 1. in fin. pr. ff. de Carb. edicto. c. ult.* ibique gloſſ. *X. de offic. delegat. c. ult. §. & eorundem. de haret. in 6to. can. quieſcamus. diſt. 42.* Nic. Reuſ. *l. 3. conſil. 1. n. 3.*

Quare monitos velim judices, ne proceſſum 5
litium criminalium levi, ut ajunt, brachio tractent, ſed modum atque ordinem procedendi legibus præſcriptum, ac uſu receptum & comprobatum, debito, quo par eſt, ſtudio atque induſtria obſervent; ordine ſiquidem omnia reguntur, geruntur, conſervantur, adeo ut equum per caudam frenare dicatur, qui ſine ordine procedit, ut inquit Lancellot. *in l. nemo. ff. de leg. 1.* Bald. *de præſcript. pag. 7. n. 8.* Jac. Menoch. *vol. 1. conſ. 51. n. 1.* Waremund. ab Erenb. *l 1. de fœder. c. 1. a n. 140. ad n. 164.*

Quod & verbis admodum ponderoſis Imper. 6
Carolus V. judicibus criminalium cauſarum injungit, in *Ord. crim. art. 1.* verb. In dem allen eine jede Obrigkeit möglichen Fleiß anwenden ſoll, damit die peinlichen Gerichte zum beſten verordnet, und niemand unrecht geſchehe; als denn zu dieſen groſſen Sachen, welche des Menſchen Ehre, Leib, Leben und Gut belangen, tapffer und wohlbedachter Fleiß gehörig: Darum denn in ſolcher Uberfahrung niemands mit rechtmäßigem verträglichen Grund ſeine Verlaſſung und Hinläßigkeit entſchuldigen mag: ſondern billich derhalb, vermöge dieſer unſer Ordnung, geſtrafft wird: daß alſo alle Obrigkeit, ſo peinlich Gericht haben, hiermit ernſtlich gewarnet ſeyn ſollen. Ac quo minus judices, rerum 7
criminalium atque proceſſus imperiti, exceptione ignorantiæ ſeſe tueri queant, Imp. Carol. V. in *noviſſ. Conſt. crim.* in caſibus dubiis ad Curias majores, collegia JCtorum & dicaſteria eos confugere, indeque conſilium petere, ſæpius jubet, ac imprimis in *art. 219.* hiſce verb. Und nachdem vielfältig hievor in dieſer unſer des heiligen Reichs Ordnung der peinlichen Gerichte, vom Rathſuchen gemeldet wird: So ſollen allewege die Gerichte, ſo in ihren peinlichen Proceſſen, Gerichts-Ubungen und Urtheilen, darinn ihnen Zweiffel zufiele, bey ihren Oberhöfen, da ſie aus altem Gebrauch bißhero Unterricht begehret, ihren Rath zu ſuchen ſchuldig ſeyn. Welche aber nicht Oberhöfe hätten, und auf ein peinlich Anklägers Begehren, die Gerichts-

Ubung

Ubung fürgenommen wäre: ſollen in obgemeldtem
Fall, bey ihrer Obrigkeit, die daſſelbige peinliche Ge-
richte, fürnehmlich, und alle Mittel zubauen und zu
hegen, Macht haben, Rath ſuchen. Wo aber die
Obrigkeit ex officio, und von Amts wegen, wider
einen Mißhändler mit peinlicher Anklage oder
Handlung vollführe: So ſollen die Richter, wo ih-
nen Zweiffel zufiele, bey den näheſten Hohen-Schu-
len, Städten, Communen, oder andern Rechts-
verſtändigen, da ſie Unterricht mit den wenigſten
Koſten zu erlangen vermeynen, Rath zu ſuchen
ſchuldig ſeyn.

8 Neque minor hac in re fuit ſolertia & providen-
tia Illuſtriſſimi Electoris Saxoniæ D. Auguſti, p.m.
qui probe animadvertens, ex inverſo ac tumultua-
rio proceſſu cauſarum criminalium, infinita fere
mala oriri, pluribusque incommodis rempubl.
gravari: proceſſum criminalem juxta morem jure
probatum, ac in ditionibus Electoratus Saxonici
receptum, formari juſſit, certis quaſi regulis præ-
ſcriptis, ac peculiari mandato Electorali hac de re
promulgato, M. Jan. A. 1579. Daß man ſich in
den Fällen, wann wider einen Verbrecher Amts-
halben und ex officio inquiriret wird, in alle Wege
nach dem Proceß, wie es bißhero in unſern Landen
in Inquiſition-Sachen bräuchlich geweſen, rich-
ten, und demſelben nachgehen ſoll. rc. uti verba
9 habent reſcripti; in quo & hoc ſcitu dignum, præ-
fectos aliosque judices, ex proprio arbitrio, reos
facinoroſos neutiquam punire poſſe: ſed judi-
cium & ſententiam Dn. Scabinorum deſuper im-
plorare ac petere, ipſis injunctum eſſe, *verb.* und die
in den Schöppenſtuhl, darüber zu erkennen ſchicke.
10 Solos namque Scabinos Lipſienſes, in terris Ele-
ctoratus Saxon. lites criminales decidere, &
in cauſis criminalibus de jure reſpondere, vo-
luit Sereniſſimus Elector, adempta reliquis
collegiis aut dicaſteriis facultate, ejusmodi in
cauſis reſpondendi; uti ſatis liquet ex fundatio-
ne Scabinatus Lipſienſis, ubi inter alia poſi-
tum: Und damit ſonderlich in peinlichen Sachen
keine widerwärtige Urthel in unſern Landen ge-
ſprochen worden; man auch deſſen eine rechte Ge-
wißheit habe: Als wollen wir hiemit dieſem unſerm
Schöppenſtuhle Macht und Gewalt geben, in
peinlichen Sachen allein Urthel zu fällen, und zu
erkennen; inmaſſen wir denn ſolches an allen an-
dern Orten abgeſchaffet. quod & tempore ſubſe-
quenti ſæpius repetitum ac renovatum fuit.

11 Quo ipſo obſervantiam tam circa punitionem
delictorum, quam circa proceſſum ipſum crimi-
nalem, in Scabinatu Lipſienſi receptam & proba-
tam, Illuſtriſſimus Elector non modo expreſſe con-
firmavit: ſed & in poſterum in ditionibus ſui Ele-
ctoratus eam præciſe practicari, & ſecundum il-
lam pronunciari, haud obſcure juſſit, ac voluit, ut
ſic tanto magis ea attendi debeat; Proinde, licet
Doctores criminaliſtæ de proceſſu criminali mul-
ta ſcripſerint, ut vix quicquam ulterius deſiderari
poſſit; attamen quia confuſe admodum hæc fuere
tractata: haud pauca etiam uſu immutata; modum
in rebus criminalibus juſte ac legitime procedendi
moribus noſtris, imprimis fere in foro Saxonico
& Electorali Scabinatu hodie uſu receptum, indi-
care conſtitui, certa ſpe confiſus, hunc laborem
meum nemini in foro criminali verſanti haud
fructuoſum aut inutilem fore.

12 Ante omnia autem probe tenendum eſt, quot
modis criminaliter procedatur? In qua quæſtione
inquit Jul. Clar. *lib. 5. ſent. §. ult. qu. 3. n. 1.* multi ex
Doctoribus, præcipue modernis, multum ſe invol-
vunt; nam aliqui dicunt, quod tribus modis proce-
datur, ſcilicet per accuſationem, denunciationem,
& inquiſitionem: aliqui addunt modum proce-
dendi per exceptionem, per notorium, & per de-
prehenſionem in flagranti crimine: & adeo intri-
cate loquuntur, ut vix poſſit ex omnium dictis ha-
beri vera reſolutio, quæ vel ad regulas juris com-
munis, vel ad communem practicam recte poſſit
accommodari. Ipſemet vero Jul. Clar. ibidem tra- 13
dit, in cauſis criminalibus duobus modis procedi,
ſcilicet vel ex officio: vel ad inſtantiam partis; neq;
in tota practica, quæ ex conſuetudine communiter
obſervatur, aliquem alium modum procedendi
inveniri. Ad inſtantiam autem partis, ex mente
Jul. Clar. dicitur procedi, quando pars offenſa, vel
alius, ad quem jure ſpectare poteſt jus accuſandi,
porrigit accuſationem ſeu querelam, & ſuper ipſa
querela proceditur, quod vulgo appellant proce-
dere per viam accuſationis: ex officio autem
procedi autumat, quando judex a ſeipſo, & ex ſuo
officio, aſſumit informationes contra delinquen-
tem, & contra eum procedit per viam inquiſi-
tionis.

Q. 1. Quot modis in cauſis criminaliter procedatur?

Sed, licet conceſſerim, in jure non niſi duplicem 14
modum procedendi in cauſis criminalibus, funda-
tum eſſe, nempe per accuſationem, & inquiſitio-
nem: attamen modos hoſce procedendi minus
rite videtur explicare Jul. Clar. *d. qu. 1. n. 1. in fin.*
confundit namque accuſationem cum inquiſitio-
ne, & in effectu non niſi unicum modum proce-
dendi facit, ſcilicet inquiſitionem, quæ vel ad que-
relam partis, quam accuſationem appellavit, vel
ex officio formatur; hancque mentem & ſenten-
tiam eſſe Jul. Clar, apparet ex traditis in *§. ult. qu.
10. n. 1.* ubi dicit, conſuetudinem admittere, quod
ſuper querela partis judex ſtatim incipiat inquire-
re, ſcilicet informationes ex officio aſſumere; quin
& paulo poſt *d. qu. 10. n. 2.* ſcribit, modum proce-
dendi per viam ſolennis accuſationis, abiiſſe pror-
ſus in deſuetudinem, & loco accuſationis ſucceſ-
ſiſſe modum querelandi: ideoque inquiſitionem
concurrere hodie in omnibus fere proceſſibus
cum ipſa querela ſive accuſatione, & ſic judicem
ex officio ſupplere quoscunque defectus; quod &
repetit *quæſt. 18. in fine* dicens, formam accuſatio-
nis, ſecundum quam de jure communi procedi-
tur, totam fere abiiſſe in deſuetudinem.

Qua ſtante ſententia, in effectu non niſi unicus 15
vere modus erit procedendi in criminalibus, nem-
pe per viam inquiſitionis: quod forſan ita obtinet
de moribus ac conſuetudine Italiæ, de qua Jul.
Clarus loquitur *d. qu. 10. n. 2.* in verb. *& ideo ho-
die per totam Italiam obſervatur. &c.* ſecus vero
in noſtro foro: quo non tantum judex ex officio
inquirit in cauſis criminalibus: ſed & in iisdem
haud raro proceditur per viam accuſationis, obla-
to libello, facta litis conteſtatione, probatione &
reprobatione, ac poſtea ſuper atteſtata diſputatio-
nibus hinc inde admiſſis, donec usque ſententia
feratur: perinde ac in cauſis civilibus ordinario
modo ſolet procedi; ut ſic duplici modo in crimi-
nalibus procedatur, per viam ſcilicet accuſationis
ordinariæ, & per inquiſitionem.

Etſi enim alii adhuc addant denunciationem: mo- 16
dus tamen ille ſeparatus ab inquiſitione non eſt:

Nam

Digitized by Google

Nam denunciatio nihil aliud operatur, niſi quod ſuccedit loco diffamationis, vel querelæ, & ſic aperit viam judici ad inquirendum ex officio contra aliquem: quod alias de jure facere non poſſet abſque denuntiatione, aliisque indiciis præcedenticus, ut recte ſentit ipſemet Jul. Clarus *l. 5. ſentent.* §. *ult. qu. 7. n. 2.*

17 Dupliciter itaque in cauſis criminalibus proceditur, per viam accuſationis, & per inquiſitionem; unde & duplex datur proceſſus in criminalibus cauſis, ORDINARIUS, & INQUISITORIUS. ORDINARIUS dicitur, quando adverſus reum propter delictum commiſſum proceſſu agitur ordinario, & ſecundum ordinem ac formam juris proceditur, offerendo libellum, litem conteſtando ſolenni forma, & reliqua peragendo, quæ ad ſubſtantiam proceſſus ſpectant: ubi judicis officium ſaltem in cognoſcendo ac judicando imploratur. Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſput. 4. th. 1.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 2. tit. 2 q. 12.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. cr. c. 5.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 2.* Nic. Reuſn. *l. 1 dec. 25.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent.* §. *ult. qu. 12. & plurib. ſeqq.* Angel. Aretin. *in tr. de maleſ.* verb. *& ad querelam. n. 20.* Gand. *in rubr. qualiter fiat accuſatio.* Ægid. Boſſ. *in tr. de accuſat.* Hier. Gigas *in tr. de crim. læſ. majeſt. tit. qualiter in crim. læſ. majeſt. proced. qu. 1. n. 4.* Speculat. *in tit. de accuſat. per tot.* Tiber. Decian. *in tr. crim. l. 3. c. 1. & 2.* Ant. Gomez. *de delict. tit. qualiter formetur accuſatio.*

18 INQUISITORIUS vero eſt proceſſus, quando nullo exiſtente accuſatore, judex per viam inquiſitionis ſummarie, & ſublato (quod dicitur) velo, abſque longo litis ſufflamine procedit, & ex officio adverſus delinquentem inquirit, eique pœnam promeritam imponit, Matth. Weſenb. *in parat. d. tit. de accuſat. n. 3.* Nic. Reuſn. *d. dec. 24. n. 32.* Petr. Theod. *d. diſp. 4. th. 8.* Bald. *in l. edit. n. 3. C. de edend.* & in *l. ea quidem. 7. n. 40.* ubi Salycet. & Angel. *n. 5. C. de accuſat.* Felin. *in c. inquiſitionis. n. 5. ext. de accuſat.* Ant. Gomez. *dict. tit. de delict. n. 49. verſ. nono & ſimiliter.* Bart. *in l. 2.* §. *ſi publico.* & in *l. ſi maritus.* §. *4. ſi ante. ff. ad L. Jul. de adult.* & in *l. deſcripto. 6.* §. *ſi quis ff. de muner. & honor.* Æg. Boſſ. *in tit. de inquiſ. n. 8.* Bonif. de Vitalin. *de maleſ.* rub. *de inquiſ. n. 6.* Joh. Fab. *in pr. Inſt. de publ. judic.* Proſp. Far. *in prax. crim. q. 1.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim.* §. *conſtante. n. 12. & ſeqq.* Foller. *in pract. crim. canon.* in verb. *aut inquiſitione format. c. 6.* Specul. *in tit. de inquiſ.* & ibi Joh. Andr. *in addit. verſ. quando autem. in pr.* ubi dicit, quod judices ſeculares fori, de conſuetudine faciant ſibi regulam inquirendi de quolibet maleficio.

19 Quod ipſum ſane judicis munus requirit; ſiquidem reipublicæ intereſt, delicta coerceri, *l. ita vulneratus. 51.* §. *æſtimatio autem. verſic. ſi quis abſurde.* ubi gloſſ. in verb. *impunita. ff. ad L. Aquil. l. 9 & l. locatio.* §. *quod illicite.* ubi gloſſ. in verb. *alterum. ff. de publican. & vectigal. l. ſi longius. 18.* §. *1.* junct. gloſſ. in verb. *impunita. ff. de jud. l. qui ſervum. 20. verſ. at is qui confitetur ſe occidiſſe. ff. de interr. in jur. faciend. l. ſi operis publici. 14. C. de pœn.* qua de cauſa olim, ne deficientibus accuſatoribus delicta manerent impunita, conſtituti erant ſtationarii, ſeu Irenarchæ, quibus publice mandabatur, ut, ſi quid gravius accidiſſet, id denunciarent magiſtratibus, *l. ea quidem. 7. C. de accuſat. l. 1.* §. *quies. ff. de offic. præf. urb.* qui poſtea ex officio inquirebant, *d. l. 1.* §. *quis. & l. 4. ff. ad L. Jul. pecul. l. 1. C. de cuſtod. reor.* *l. ſi quis. C. de epiſc. audient.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. dict. tit. de accuſ. n. 3.*

Unde inquiſitio in locum accuſationis rectiſſime dicitur ſuccedere, Dd. *in d. l. ea quidem. C. de accuſat.* Bartol. *in d. l. 2.* §. *ſi. publico. n. 12. ff. ad L. Jul. de adult.* & ibi etiam Bald. *n. 57.* Proſp. Farin. *d. l. 2. tit. 2. q. 12. n. 1.* Nic. Reuſn. *l. 2. d. 24. n. 37.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim.* §. *conſtante. n. 32.* Pract. Conrad. *tit. de inquiſ. n. 3. fol. 245.* Rol. a Vall. *vol. 2. conſil. 30. n. 15.* 20

Quandoque etiam proceſſus hic dicitur extraordinarius, reſpectu ſcilicet proceſſus ordinarii, qui fit per accuſationem ſolennem: unde vulgo *Dd.* dicunt, in judiciis criminalibus criminaliter intentatis, nonnunquam procedi ordinarie & ſecundum juris ordinem: & aliquando extraordinarie, h. e. juris ordine non ſervato; *Ordinarie*, cum adeſt perſona conquerens & offerens probare: aut quoties delicti certa veritas conſtare poteſt probatione ordinaria: quo caſu dantur proceſſui omnia ac ſingula requiſita, & hic eſt proceſſus, quem diximus antea ordinarium: *Extraordinarie* autem, quando non eſt pars conquerens, ſed cum judex aut fiſcus procedit ex officio, per inquiſitionem quæſtionis aut torturæ, ſuper indiciis & præſumptionibus: qui proceſſus juxta modo tradita inquiſitorius eſt, Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 3. n. 1. 2. & 3.* 21

Idque facilius conceditur, nec quiſpiam ferme Doctorum conſuetudinem hanc, qua judices ex officio in delinquentes inquirunt, eoſque puniunt, negare auſus eſt: quamvis in eo non conveniant, *jurene, an injuria, proceſſus inquiſitorius nitatur, & num ſalvo jure atque juſtitia formari queat;* Non enim deſunt, qui jure haud fieri hoc poſſe, contendunt: aliqui vero jure canonico id permiſſum fatentur, jure autem civili inficiantur, contra quos pugnat Andr. Fach. *l. 1. controverſ. c. 34.* Nicol. Reuſn. *l. 1. dec. 24.* nonnulli id certis in caſibus tantummodo concedunt, vide gloſſ. & Dd. *in l. reſcript.* §. *ſi quis. ff. de muner. & honor.* Bald. *in c. 1. de offic. ord.* Bart. *in l. 2. ſi publico. ff. ad L. Jul. de adult.* Andr. Fach. *d. l.* 22

Q. 1. Num proceſſus inquiſitorius jure defendi queat?

Sane quod ad jus canonicum attinet, proceſſum inquiſitorium hoc jure fundatum eſſe, tam certum & exploratum eſt, ut nulla probatione magnopere indigeat, propter textum in *c. qualiter. 24. ac paſſim tot. tit. de accuſat. & inquiſit.* Fach. *d. c. 34. verſ. & quidem.* Panormit. *in dict. c. qualiter. extr. de accuſ.* Sed in foro civili res non adeo videtur expedita; 23

1. Propter textum in *l. reſcripto. 6.* §. *ſi quis. ff. de muner. & honor.* ubi Ulpianus *JCtus* ſcribit: *Si quis accuſatorem non habeat, non debet honoribus prohiberi: quemadmodum non debet is, cujus accuſator deſtiterit; ita enim Imperator noſter cum divo patre ſuo reſcripſit.* unde haud obſcure colligendum eſt, deficiente accuſatore, neminem honoribus privandum, aut puniendum eſſe; quum pœna haud minima ſit privatio honorum. 24

Hinc porro *Dd.* concludunt, neminem ſine accuſatore damnandum eſſe, neque ſine accuſatore judicium criminale haberi poſſe, juxta *l. quamvis. 19. C. ad L. Jul. de adult. l. ult. ff. de privat. delict. c. de manifeſta. 2. quæſt. 1 c. ſicut ad. 4. de cohabit. cleric. c. 1. X. de accuſat.* Marant. *de ord. jud. titul. de inquiſit. in pr. n. 6. & n. 105.* Feller. *in pract. crim. p. 1. P. 2. rubr. detur copia capitulorum inquiſitis. n. 66.* Nov. *in prax. crim. n. 4. fol. 9.* uti nec civile judicium 25

dicium ſine actore, *l. inter. 61. ff. de judic. c. forus. 5. de verb. ſignif.* unde vulgo tradunt, inquiſitionem, quæ adverſus certam perſonam inſtituitur, de genere prohibitorum eſſe, ut teſtatur Bartolus *in d. l. reſcripto. 6. §. ſi quis.* ubi gloſſ. & Dd. *ff. de mun. & honor.* & in *l. 2. §. ſi publico. ff. ad L. Jul. de adult.* etenim (ut recte ſentit D. Thomas *22. qu. 67. art. 3.*) homines ad judicem confugiunt, tanquam ad juſtitiam quandam animatam: ſicut & magiſtratus lex animata ab Ariſtotele *l. 5. Nicomach.* dicitur: juſtitia vero non eſt ad ſeipſam, ſed ad alterum; ac proinde neceſſe eſt, ut judex ceu *μεσίδικος*, & vir bonus inter duos mediator, dijudicet, quod tunc fit, cum unus eſt actor & alter reus, Nic Reuſner. *lib. 1. dec. 24. n. 17.*

26 2. Non parum quoque confirmat hanc juris civilis diſpoſitionem, Salvator noſter CHRISTUS JESUS, cujus omnis actio debet eſſe noſtra inſtructio, in Evangelio de muliere, coram ipſo adulterii inſimulata, inquiens: Mulier, ſi nemo te accuſat, nec ego te condemno, *Joh. 8. verſic. 11.* ut refert hoc Gandin. *in tit. quid ſi accuſatio. in pr. &* Blanch. *in l. ult. n. 1. ff. de qu.* Corn. *vol. 4. conſil. 33. in princ.* Roman. *ſing. 519.* unde clariſſime probatur, abſque accuſatione ne quidem de jure Divino reum alicujus delicti ad pœnam eſſe condemnandum, Alber. *in l. ea quidem. 7. n. 4. C. de accuſat.* Decius *in rubr. de judic. in lect. 1. n. 76. & in lect. 2. n. 43.* Socin. *in c. qualiter & quando. n. 106. extr. de accuſat.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 3. verſ. debes autem ſcire. & qu. 5. verſ. quæro in quibus.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. qu. 1. n. 7.* Cuman. *conſ. 136. circa fin.*

27 3. Certi juris eſt, omnes actiones interrogatorias jure civili abolitas eſſe; quippe in quarum locum hodie ſunt introductæ poſitiones, quibus veluti articulis probatoriis utimur, non quidem ante, ſed poſt litem demum conteſtatam, ad quas reus tunc reſpondere tenetur, *l. 1. §. 1. ff. de interr. in jur. faciend.* ubi Juris Conſultus Calliſtratus ſic ſcribit: *Interrogatoriis autem actionibus hodie non utimur; quia nemo cogitur ante judicium de ſuo jure aliquid reſpondere: ideoque minus frequentantur & in deſuetudinem abierunt: ſed tantummodo ad probationes litigatoribus ſufficiunt ea, quæ ab adverſa parte expreſſa fuerint apud judices, vel in hæreditatibus, vel in aliis rebus, quæ in cauſis vertuntur.* Quod ſi ergo nemo ante judicium, hoc eſt, litis conteſtationem, ut per quam demum judicium conſtituitur, *l. un. C. de litis conteſt.* Donell. *l. 23. com. c. 1.* reſpondere tenetur; utique nec inquiſitio ſubſiſtere poterit, in qua nec litis eſt conteſtatio: nec judicium, deficiente actore, proprie contrahitur. Quin & iniquum eſt, valdeque injurioſum, quemquam cogi de jure vel facto ſuo reſpondere, antea & extra judicium, *l. cogi. 11. C. de petit. hæredit. l. ult. C. de rei vindicat. c. 1. de probat.* potius enim actor de domo ſua adferre debet ſuam intentionem, eamque implere, atque hoc modo inſtructus venire ad judicium, quam a reo confeſſionem, quaſi gladium, quo ſe ipſe jugulet, exigere, *l. nimis grave. 7. C. de teſt. l. 1. C. de edendo. l. de minore. 10. §. 4. ff. de quæſt.* Paulus *l. 5. ſentent. tit. 16. §. ult.*

28 4. Accedit ad hoc, quod omni jure, Divino, humano, & naturali prohibitum eſt, aliquem ſine cauſa legitima diffamare, aut, ut hoc fiat, cauſam facultatemque præbere: Quod certe tunc fit, quum ob delictum alterius, ſpecialis cauſæ cognitio ac inquiſitio inſtituitur; ſiquidem inquirens in alterius crimen, cauſam præbet, quò reus, de quo inquiritur, diffametur: qualis diffamatio non niſi juſtis ex cauſis profecta, certiſque & evidentibus argumentis probata, locum habere debet, gloſſ. *in c. cum oporteat.* in verb. *famam. &* in verb. *ad denunciandum.* ubi Panormitan. *notab. 21. X. de accuſat.* & in *c. ex parte.* & in *c. inquiſitionis. §. tertia dubitationis. X. de offic. ordinar.*

Verum enim vero, de jure quoque civili licitam 29
& permiſſam eſſe inquiſitionem, tradunt Andr. Fachin. *l. 1. contr. c. 34.* Petr. Heig. *P. 1. quæſt. 39.* Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 21. & ſeqq.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 3.* remque eo nunc proceſſiſſe, inquit Heig. *d. l. n. 5.* ut paſſim *Interpp.* unanimiter doceant, non tantum de jure canonico, ſed etiam conſuetudine curiarum fori civilis, de quolibet crimine per judicem quemlibet inquiri poſſe: & per ſtatuta locorum huic quoque rei proſpectum eſſe, ut ſi judicis alicujus negligentia hoc coargui poſſit, debeat is in ſyndicatu reſpondere, *c. inquiſitionis. 21. cap. qualiter. 24. extr. de accuſat.* Ægid. Boſſ. *in pract. crim. tit. de inquiſit. n. 8.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. quæſt. 5. n. 2. & quæſt. 3. n. 6.* quam ſententiam eo probabiliorem eſſe dicit, quod etiam olim inter Interpp. juris civilis quidam extiterint, qui inquiſitionem de quovis crimine regulariter permiſſam eſſe, putavere, Salycet. *in l. ea quidem. C. de accuſat.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſolut. c. 1. n. 49. verſ. nono.*

Neque fundamentis hæc ſententia deſtituitur; 30
1. namque textus eſt expreſſus hac de re in *Nov. 128. c. jubemus.* ubi Imperat. proceſſum inquiſitionis apertiſſime approbat: *Jubemus*, inquiens, *omnes judices, tam militares, quam civiles, per ſe requirere eos, qui latrocinia, aut violentias, aut rapinas rerum aut fœminarum, aut alia qualibet in provinciis illicita committunt: & ſupplicia eis legitima inferre: neque pro his cauſis accipere aliquid conſuetudinis nomine.* quæ ſane verba Imperatoris expreſſiſſime innuunt, inquiſitionem non modo permiſſam eſſe: ſed & judicibus, eandem ex officio formare incumbere: quin & Imp. pœnam in eos, qui inquiſitionem ejuſmodi negligunt, neque delinquentes ad ſupplicium rapiunt, conſtituit *dict. Nov. 128. c. jubemus.* in verb. *Si quis autem judicium hoc non cuſtodierit: cognoſcat, non ſolum ſe commiſſo ſibi cingulo ſpoliandum: ſed decem librarum auri pœnam exſolvere; eo, quod præſumſerit, talem cauſam aſſumere: poſt tormenta vero & confiſcationem ſubſtantiæ, in exilium redigendum, & relegandum.*

2. Cum quo convenit *JCtus* Ulpianus in *l. congruit. 13. ff. de offic. præſid.* ita ſcribens: *Congruit bono & gravi præſidi, curare, ut pacata atque quieta provincia ſit, quam regit: quod non difficile obtinebit, ſi ſollicite agat, ut malis hominibus provincia careat, eoſque conquirat; Nam & ſacrilegos, latrones, plagiarios, fures conquirere debet: & prout quiſque deliquerit, in eum animadvertere.* & Paulus *in l. 3. ff. eod. tit.* ait, *eum, qui provinciæ præeſt, curare debere, ut malis hominibus provincia purgetur, neque in eo diſtingui oportere, unde ſint.* 31

3. Idemque ſanxit conſtitutione quadam peculiari Imperator Conſtantinus *in l. 1. C. de cuſtod. reor.* ubi in hunc modum ſcribit: *In quacunque cauſa reo exhibito, ſive accuſator exiſtat, ſive eum publica ſollicitudinis cura produxerit, ſtatim debet quæſtio fieri, ut noxius puniatur, innocens abſolvatur.* 32

4. Quo

Digitized by Google

33 4. Quo & pertinet *l. ea quidem. 7. C. de accuſat.* ex qua probatur, magiſtratibus licere apparitores & officiales habere, qui maleficia inquirant, & denuncient: ut ſubinde in eos animadvertant, quos deliquiſſe compererint, etiam ſine ſolennibus accuſationum; hique nunciatores appellabantur, *l. ab accuſatione. 6. §. nunciatores. ff. ad SCtum Turpil.* nec non irenarchæ, *l. divus. ff. de cuſtod. reor.* qui elogia ſcribebant, quæ *notoria* dicebantur, hoc eſt, omnium criminum & delictorum commiſſorum annotationes, ſecundum quarum tenorem Magiſtratus inquirere ſolebat de veritate cujusque delicti, commiſſi ab eo, quem apparitores denunciaſſent, *l. divus. 3. ff. de cuſtod & exhib. reor.* Andr. Alciat. *l. 6. parerg. c. 19.* Jac. Cujac. *l. 1. obſerv. 33.* Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 24. n. 31.* Andr. Fachin. *lib. 1. controv. c. 34.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. dict. tit. de accuſ. n. 3.*

34 Tantum itaque abeſt, proceſſum inquiſitionis de jure civili prohiberi, ut expreſſe etiam probetur, & judicibus ac magiſtratibus in homines facinoroſos inquirere, demandetur: Cui nil quicquam refragantur rationes in contrarium antea adductæ; quod enim 1. ad *l. reſcripto. 6. §. ſi quis. ff. de mun. & honor.* attinet, *reſpondet* Fachin. *dict. c. 34.* non agi ibidem de inquirendo in delicta & delinquentes, ſed de arcendo aliquem aut removendo ab honoribus & muneribus publicis, quod fieri nullo modo poteſt, ſi nemo eum de crimine accuſaverit: nec tamen negari, poſſe aliquem de crimine diffamatum, ſaltem, ex officio, inquiſita & comperta veritate, recte puniri; quam reſponſionem approbat quoque Nic. Reuſner. *d. deciſ. 24. n. 42.*

35 Ego vero puto, ad *d. l. 6. §. ſi quis.* haud inconcinne reſponderi poſſe, concedendo, abſque accuſatore neminem condemnandum eſſe: ſed in proceſſu inquiſitorio accuſator prorſus non deficit, quia fama eſt loco accuſationis, *c. cum oportet. 19. extr. de accuſat.* Panormit. *in c. qualiter. 17. eod. tit.* Weſenbec. *in parat. ff. de accuſat. n. 3.* Quod ergo dicitur *d. l. 6.* eum, qui accuſatorem non habet, non prohiberi debere honoribus, ſive puniri, hoc ita intelligendum, ſi nec quiſpiam eum accuſet, nec fama & indicia adverſus ipſum militent: quod facillime quivis conceſſerit, quia inquiſitio abſque fama, aliisve indiciis & præſumptionibus antecedentibus formata, ipſo jure nulla eſt, per ea, quæ tradunt Dd. *in l. juſtiſſimos. 3. C. de offic. rect. provinc.* & in *l. ſi quis alicui. 3. ad L. Juliam. majeſt.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 2. verſ. ad formandum.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. libr. 1. caſu 78. n. 1.* Nic. Reuſn. *lib. 1. dec. 24. n. 15.* Hippol. de Marſil. *vol. 2. conſilio 2. n. 23. & conſil. 117. n. 11.* Cravett. *conſil. 262. in pr.* Roland. a Vall. *vol. 3. conſil. 17. n. 8. 57. n. 10. & ſeqq. & conſil. 96. n. 10.* Tiber. Decian. *vol. 1. conſil. 18. n. 52. & ſeqq.* quod usque adeo verum eſt, ut confeſſio facta ad inquiſitionem formatam, nullis indiciis antecedentibus, nil plane probet, nec quicquam confitenti præjudicet, ut vult Joſ. Maſcard. *in tr. de probat. vol. 1. concl. 351. n. 1.*

36 Hinc nec ratio illa videtur obſtare, quod ſcilicet jura neminem condemnare ſoleant abſque accuſatore; *quia*, ut jam dictum eſt, indicia & fama ſunt loco accuſationis in inquiſitione, Ægid. Boſſ. *in pract. crim. titul. de inquiſit. n. 8.* Nicol. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 43.* adeoque nec reus in proceſſu inquiſitorio abſque accuſatore condemnatur & punitur: neque etiam inquiſitio hac ratione ex genere prohibitorum erit; ut quæ neminem absque accuſatore condemnari permittit; quin & ii, qui regulariter de jure civili inquiſitorium proceſſum prohibitum eſſe contendunt, plurimos caſus admittunt, in quibus judex ſine metu calumniæ, ex officio procedere poteſt, adeo ut bene regula in contrarium concipi queat: quos caſus omnes facile eſt reperire apud eos, qui de maleficiis ſcripſerunt: pleroſque recenſet Ang. Aret. *in tr. malefic.* verb. *hac quadam inquiſitio.* ubi *Addition. a num. 12. usque ad num. 48.* quos communiter approbatos eſſe tota familia Doctorum, ita ut nemo his contradicat, teſtatur *ibidem n. 48. verſ. item averte.*

2. Eodem quoque modo reſpondendum eſt ad 37
dictum Salvatoris, *Joh. 8. verſ. 11.* nimirum in proceſſu inquiſitorio accuſatorem haudquaquam deficere, quum fama criminis patrati ut publica vox, ſit loco accuſatoris. Præterea Chriſtus adulteram condemnare nolebat, non quod accuſata non fuerat; contrarium enim ex textu apparet ex verbis Chriſti, dicentis: ubi ſunt tui accuſatores? ex quibus manifeſte evincitur, accuſatores adfuiſſe: & ream adulterii accuſatam fuiſſe: Sed quia ipſius officium erat, ſalvare homines, non condemnare; exinde vero nil inferendum ad Magiſtratum legitimum, cui incumbit ſontes punire, & delinquentibus ſupplicia debita irrogare. vid. *ſupra q. 101. n. 47. & 48.*

3. Parum quoque adverſatur *l. 1. §. 1. ff. de interr.* 38
in jur. fac. quod enim ibidem de abolitione interrogationum habetur, illud potiſſimum accipiendum eſt de cauſis civilibus, de hæreditatibus & bonorum poſſeſſionibus, quæ minus hodie frequentantur; Nam, ut Zaſius ibidem interpretatur, interrogationes hodie non vi actionis, ſed ſummatim proponuntur: & ad probationem duntaxat litigatoribus ſufficiunt ea, quæ ab adverſa parte expreſſa ſunt: aut confeſſa apud judices: vel in hæreditatibus, vel in aliis rebus, quæ in cauſis vertuntur, *dict. l. 1. §. 1. in fin.* quod ipſum tamen nequaquam trahendum eſt ad caſus criminales: multoque minus eo extendendum, quaſi inquiſitionis proceſſus ob id jure ſit prohibitus; cum de crimine inquirere reipubl. interſit, ne delicta impunita remaneant, ſed delinquentium coërceatur audacia, *l. Stichum. 95. §. quod ſi. 1. verſ. ſane. ff. de ſolut. l. quisquis. 5. C. ad L. Jul. majeſt. l. 2. ff. de jur. fiſci.*

Quod autem dicitur, ante judicium & litis con- 39
teſtationem, neminem cogi de jure ſuo ad articulos probatorios reſpondere: id verum quidem eſt, & obſervatur tam in criminalibus, quam civilibus cauſis: attamen exaudiri ſolummodo debet hoc ipſum, de proceſſu ſolenni & ordinario, quando ſcilicet actione in libello propoſita, & ſecuta reſponſione, litis utrinque ſit conteſtatio; ubi articuli probatorii poſt litem demum conteſtatam producuntur: At per hoc proceſſui ſummario ſeu inquiſitorio nil præjudicatur, in quo judex pro delicto aliquo cognoſcendo ex officio procedit, obſervando tamen ſubſtantialia in quovis proceſſu neceſſaria, Nic. Reuſn. *lib. 1. dec. 24. n. 36.*

4. Nil denique obſtat, quod affertur de infamia 40
rei ex inquiſitione orta; non enim ex inquiſitione diffamatio promanat, ſed ob diffamationem antecedentem, ex officio ſuſcipitur a judice inquiſitio; ſibi ergo reus imputet, quod pravis moribus ſuſpicioni & diffamationi cauſam dederit,

Digitized by Google

quam ſubſecuta eſt inquiſitio; neque enim hæc pro lubitu judicis formanda eſt, ſed ſufficientibus demum ac legitimis indiciis præcedentibus: alias ſane proceſſus inquiſitorius nullius erit momenti, Hippol. de Marſil. *in pract. crim.* §. *conſtant. n. 33.* Tiber. Decian. *vol. 1. conſ. 18. n. 52. & ſeqq.* Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 15.* Jul. Clar. §. *ult. qu. 2. verſ. ad formandum.*

41 Ex quibus omnibus efficitur, de jure quoque civili judicem ex mero officio ad inquiſitionem delictorum procedere, & abſque ambagibus aut circuitionibus, ſummarie ſuper crimine commiſſo cognoſcere, ac inquiſito ſupplicium irrogare poſſe: quinimo, licet hoc ipſum ex jure civili probare non poſſet, certiſſimum tamen eſt, quod hodie de conſuetudine regulariter judex in omnibus caſibus per viam inquiſitionis licite & juſte procedere queat: cui etiam conſuetudini omnino erit inhærendum, ſecundum Jul. Clar. *in* §. *ult. qu. 3. n. 6.* ubi expreſſe ſcribit, quod, quæ de jure communi diſpoſita ſunt, ceſſent ex conſuetudine præſentis temporis: de qua conſuetudine teſtatur Bald. *in l. ea quidem. 7. n. 44. C. de accuſ.* generalem ſcilicet omnium locorum conſuetudinem hanc eſſe, & Innocent. *in c. bona. n. 5. de elect.* totum mundum hanc conſuetudinem ſervare. idemque aſſerunt Dd. *in cap. inquiſitionis.* ubi & Felin. *n. 5. extr. de accuſat.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temp. cauſ. 53. n. 3.* Ægid. Boſſ. *tit. de inquiſit. n. 2.* Petr. Heig. *P. 1. qu. 39. n. 7.* Jac Menoch. *in tr. de præſumpt. lib. 1. qu. 88. n. 7.* Nic. Reuſn. *lib. 1. dec. 24. n. 27. & 34.* Joh. Fab. *in pr. Inſt. de public. judic.* Gandin. *de maleſ. tit. quomodo cognoſcatur de maleficiis per inquiſitionem. n. 6. verſ. hodie.* aliique quamplurimi.

42 Quæ conſuetudo tanto magis attendenda, quanto æquior ac juri Divino convenientior eſt; jubetur namque in ſacro Codice magiſtratus publicus, non connivere ad delicta, ſed eorum punitioni diligenter invigilare, adeo, ut non excuſetur, ſi dicat ſe ignoraſſe, cum inquirere tenetur, *Exod. 2. v. 11, 13. Rom. 13. v. 1. Prov. 20. v. 8. & c. 24. v. 11.* quemadmodum nec paſtoris proba eſt excuſatio, ſi lupus oves comedit & paſtor neſcit, *c. quamvis. 10. extr. de reg. jur.* & quis neſcit, neminem invitum ad accuſandum compelli poſſe? Vasq. *illuſtr. controv. c. 16. n. 1. & ſeq.* Petr. Heig. *d. qu. 39. n. 19.* quare, ſi accuſator non exiſteret, infinita crimina & delicta impunita remanerent, haud abſque inſigni

43 reipubl. detrimento. Taceo, quod proceſſus ordinarii ſæpiſſime multos annos durent, priusquam ſententia audiatur definitiva, & pœna reo infligatur: plerique etiam proceſſus ordinarii ex negligentia, defectu ſumptuum, aliisve de cauſis & impedimentis, plane intermittantur: Cui incommodo per proceſſum inquiſitorium facillime ſubveniri poterit: ſi nempe judex abſque multis ambagibus per viam inquiſitionis ſummarie procedat, & abſque longo litis ſufflamine, habita ſufficienti cauſæ cognitione & delicti certitudine, pœnam delinquenti irroget, & in terrorem aliorum exemplum ſtatuat.

44 Ex jam dictis ſatis liquet, in cauſis criminalibus judicem non ſolum per viam accuſationis, ſed & inquiſitorie ex officio, adverſus delinquentes procedere poſſe: quod in terris Imperii Romani, ac præſertim in foro Saxonico, minus dubium habere videtur, Dan. Moller. *l. 2. ſemeſtr. 1. n. 2.* Pet. Heig. *P. 1. qu. 39. n. 20.* Mod. Piſtor. *P. 3. qu. 125.* Nic. Reuſn. *dict. lib. 1. dec. 24. n. 21.* ubi refert, Jenenſes in hunc modum reſpondiſſe: Daß der Inquiſitional-Proceſs, dadurch der Sachen am beſten und ſchleunigſten abzuhelffen, zu Recht beſtändig und zuläßlich; darauf auch Angeklagter, alles ſeines Vorwendens ungeacht, ſich einzulaſſen und zu antworten ſchuldig. ita ut hoc negare velle, idem eſſet ac mundum revangare, probe dixerim.

1. Ob textum in *art. 219. Ord. crim.* in verb. Wo aber die Obrigkeit ex officio und von Amtswegen, wider einen Mißhändler mit peinlicher Anklage oder Handlung vollnführe: So ſollen die Richter, wo ihnen Zweifel zufiele, bey den nächſten Hohen-Schulen. ꝛc. Rath zu ſuchen ſchuldig ſeyn. ꝛc. quæ certe verba præſupponunt, inquiſitorium proceſſum legitime a judice inſtitui atque formari; alias namque ſanctione hac nequaquam opus fuiſſet, aut minus caute legiſlator eandem appoſuiſſet. 45

2. Similis extat textus in *art. 214. Ord. crim. Car.* in final verb. Und wo der Beſchädigte nicht peinlich klagen wolte: So ſoll dennoch die Obrigkeit, den Thäter nichts deſtoweniger von Amts wegen rechtfertigen, und nach Gelegenheit der Perſon und Uberfahrung, ſtraffen laſſen. quod ſane non alio modo, niſi per inquiſitionis proceſſum, fieri poteſt, Matth. Stephan. *in notis ad d. art. 214.* 46

3. Hinc & *Conſt. provinc. Saxon. de A. 1555. ſub tit.* von Unkoſten der peinlichen Rechtsfertigung. accuſatore aliquo non exiſtente, magiſtratum procedere jubet, in §. welches auch, ibi: Welches auch jedes Amt, oder derjenige, dem die Obrigkeit zuſtehet, auf den Fall thun ſoll, da keine Klägere vorhanden, und die That offenbahr. ꝛc. Petr. Heig. *d. qu. 39. n. 21.* 47

4. Facit huc quoque reſcriptum Illuſtriſſimi Electoris Auguſti, ſacratiſſimæ memoriæ, Scabinis Lipſienſibus inſinuatum 18. Jan. A. 1579. in quo inter alia hæc quoque verba habentur: daß man ſich in denen Fällen, wann wider einen Verbrecher Amts halben und ex officio inquiriret wird, in allewege nach dem Proceſs, wie es bißhero in unſern Landen in Inquiſition-Sachen bräuchlich geweſen, richten und demſelben nachgehen ſolle. ꝛc. 48

5. Idemque probari poteſt ex *Ord. polit. Elect. Sax. de A. 1612. ſub. tit.* von Juſtitien-Sachen. *pag. 20.* ubi hæc verba reperiuntur: So hat doch in ſpecie niemand dargethan oder beſcheiniget, daß wider ihn unverſchuldeter Weiſe mit dergleichen Inquiſitions-Proceſs verfahren werden; und weil beydes die Rechte, ſo wohl letzt erwähnte Verordnung, hierinnen gleichfalls klar; auch von den Rechts-Lehrern dieſes Remedium, ex communi Conſuetudine nunmehr pro ordinario, ſo in allen Delictis Statt habe, gehalten wird. ꝛc. quæ omnia luculenter probant, inquiſitorium proceſſum hiſce in terris uſitatiſſimum eſſe; quod nemo, niſi proceſſus Saxonici ignarus, negare poteſt, vel ab ipſa experientia convictus. 49

Notandum præterea, quod inquiſitorius proceſſus quandoque ſummarius, quandoque etiam extraordinarius vocari ſoleat; eo, quod in hoc, ordine juris non obſervato, ſummarie procedatur abſque ſtrepitu & figura judicii, Joh. Zanger. *de except. P. 1. c. 1. n. 60. & de quæſt. ſeu tortur. reor. in proœm. n. 4.* ex quo fit, quod proceſſus hic ordinario proceſſui opponatur, ut dictum *ſupra n. 12.* Alias namque proceſſus inquiſitionis, per ſe 50 51

Q. 3. Proceſſus inquiſitorius an hodie ſit remedium ordinarium?

etiam

etiam *remedium eſt ordinarium*, uti patet ex verbis der Policey-Ordnung *de A. 1612.* antea adductis: auch von den Rechts-Lehrern dieſes Remedium ex communi Conſuetudine nunmehr pro ordinario, ſo in allen Delictis Statt habe, gehalten wird *&c.* ita nempe inquiſitionem hodie remedium ordinarium eſſe conſuetudine generali, tradunt Alber. *in l. ea quidem. 2. col. 2. verſ. de conſuetudine. C. de accuſation.* ubi etiam Bald. *n. 44.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 3. n. 6.* Gandin. *in tr. maleſ. tit. quomod. de maleſ. cognoſc. per inquiſit. col. 1. n. 6.* Proſp. Farin. *in prax. crim. qu. 1. n. 10.* Nic. Reuſn. *lib. 1. dec. 24. n. 28.* Petr. Heig. *l. 1. qu. 39. n. 8.* Æg. Boſſ. *tit. de inquiſ. n. 8.* Anton. Gomez. *tom. var. reſolut. tit. de delict. c. 1. n. 49.* Bonif. Vital. *de maleſ. tit. de inquiſit. n. 6.* Blanc. *in l. ult. §. 5. ff. de qu.*

Q. 4. Num judex ratione officii adverſus delinquentem inquirere teneatur?

52 Unde porro & hoc ſequitur, judicem non modo deficiente accuſatore inquirere poſſe: ſed & hoc facere ratione muneris ſui obſtrictum eſſe: adeo, ut negligens inquirere, ipſemet crimine non levi ſe obſtringat; uti recte ſentit Paris de Puteo *de ſyndicat.* in verb. *negligentia. c. 1. n. 8 9. c. 4. n. 46.* Foller. *in pract. crim. can.* in verb. *aut inquiſitione. n. 20. ſeqq.* Petr Heig. *dict. qu. 39. n. 24.* Etſi enim alias
53 judex irrequiſitus officium ſuum impertire non teneatur: fallit tamen hoc ipſum in inquiſitione, quam adverſus delinquentem formari, publica ſuadet utilitas: quo caſu alias etiam judex irrequiſitus officium ſuum impertiri obſtrictus eſt, prout docet Bartol. *in l. 4. §. hoc autem. ff. de damn. infect.* & Joh. Baptiſt. Aſin. *in tr. exec. §. 3. c. 16. 58. 254. & ſeqq. 264. 265. 271. 273. & 327.* ubi quando ad publicam utilitatem & criminum punitionem tendit animadverſio, judicem etiam invitum officium ſuum exercere debere, tradit, alioquin a pœna immunem haud habendum eſſe.

Veluti etiam Scabini Lipſienſes ita reſponderunt ad requiſ. 54
Hanſen a Wolfersdorff. So ſeyn ſie doch Amts und Gerichts wegen: woſern ſie ihrer Gerichtsbarkeit ſich nicht verluſtig machen wollen; wider den Ubelthäter, damit deſſen Mißhandlung nicht ungeſtrafft bleiben möge, gebührlichen zu *inquiriren*, und denſelben zu beſtraffen ſchuldig, V. R. W. *M. Nob. A. 1609.*

It. gegen Brumbach: So iſt euer Juncker, als der Gerichts-Herr ſelbiges Orts, weil des Entleibeten Freunde ordentlicher Weiſe zu klagen nicht gemeynet, *ex officio*, bey Verluſt ſeiner Gerichte, zu *inquiriren* ſchuldig, V. R. W. An Schirndungiſchen Richter, *M. Jun. A. 1631.*

It. an Richter zu Schlotheimb: So ſeyn die von *H. H.* als Gerichts-Herren, den *Inquiſition-Proceſs*, bey Verluſt ihrer Gerichte auszuüben ſchuldig, V. R. W. *M. Mart. A. 1632.*

It. an Rath zu Quedlinburg: So ſeyd ihr, vermöge der inhabenden Ober-Gerichte, und bey Verluſt derſelben, zu *inquiriren*, und den Miſſethäter gebührender Maaſſen zu beſtraffen ſchuldig, V. R. W. *M. Sept. A. 1632.*

QUÆSTIO CIV.

De Proceſſu Criminali Ordinario, a quibus perſonis, adverſus quos, & coram quo judice, inſtitui poſſit ac debeat.

SUMMARIA.

1. *Proceſſus ordinarius fit per accuſationem.*
2. *Accuſare quisnam proprie dicatur, n. 10.*
3. *In proceſſu ordinario proceditur ſecundum juris ordinem, n. 4. 8. 9.*
5. *Irenarcha quinam ſint.*
6. *Fiſci advocatus fungitur officio accuſatoris.*
7. *Noſtris in terris magiſtratus ex officio inquirit.*
11. *Accuſans delinquentem an vile & inboneſtum quid agat, n. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20.*
21. *Quinam accuſare probibeantur, n. 22. 42.*
23. *Quando mulier ad accuſandum aliquem admittatur, n. 24.*
25. *Pupillus & minor quando accuſare probibeantur.*
26. *Major 20. annis ab accuſatione non repellitur.*
27. *Servus neminem regulariter poteſt accuſare.*
28. *Ob mentis defectum quinam ab accuſatione repellantur.*
29. *Fides ſuſpecta quosnam accuſare probibeat.*
30. *Inimicitia quatenus impediat accuſationem, n. 31. 32. 33. 34. 35.*
36. *Infamis quando accuſare probibeatur, n. 37. 38.*
39. *Excommunicatus ab accuſando repellitur.*
40. *Ex cauſa reverentiæ quinam, & quando accuſare probibeantur, n. 41.*
43. *Quid ſi exceptio inhabilitatis ab accuſato non opponatur, n. 44. 45.*
46. *Quinam ex pluribus accuſatoribus admitti debeat, n. 47.*
48. *In vindicanda nece defuncti proximioris, conſanguinei remotiores excluduntur, n. 49*
50. *Ad accuſandum nemo poteſt compelli, n. 51. 52. 53.*
54. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
55. *Non quævis indifferenter perſonæ accuſari poſſunt.*
56. *Propter dignitatem & officium quinam ſint exempti.*
57. *Mentis defectus quosnam eximat.*
58. *Semel accuſatus & abſolutus, an & quando denuo poſſit accuſari, n. 59. 60.*
61. *Proceſſus Criminalis Ordinarius non niſi coram judice competente ventilari debet.*
62. *Quisnam ſit judex competens in proceſſu criminali ordinario, n. 63.*
64. *Num magiſtratus ſuper delicto adverſus ſeipſum commiſſo cognoſcere queat, n. 65. 66. 67. 68. 72. 73.*
69. *Nemo in propria cauſa judex eſſe poteſt; & quatenus hoc verum ſit, n. 70. 71.*

1 POSTQVAM in genere dixi *quæſtione præc.* de proceſſu in cauſis Criminalibus, eumque duplicem eſſe aſſerui, *ordinarium* nempe & *inquiſitorium*: nunc ſigillatim de utroque agam, ac prius quidem de Proceſſu ordinario in cauſis Criminalibus, qui fit per accuſationem, Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 5.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de accuſat. n. 2.* Proſp. Farinac. *in prax. crim.*

crim. l. 2. tit. 2. qu. 12. Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 12. & multis ſeqq.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 1.*

2 Etſi vero vocabulum hoc (*accuſare*) generaliter ſignificet aliquem ad cauſam dicendam urgere, *c. forus. 10. §. accuſator. X. de verb. ſignif.* Andr. Alciat. *in l. qui accuſare. C. de edend.* unde accuſationis nomine etiam civilis actio & perſecutio venit, *d. l. qui accuſare. 4. C. de edend. l. ex judicior. 20. in f. ff. de accuſ. l. vero. 30. ff. ſolut. matr.* ſicuti contra actio pro accuſatione ponitur, *l. 1. ff. de crim. ſtellion. tot. tit. C. quando civil. actio crim. præjud.* obtinuit tamen, ut proprie accuſare & accuſatio, ad delationes delictorum & cauſas criminales referantur, *tot. tit. ff. & C. de accuſat.* Weſenb. *in parat. ib. n. 4.* Nic. Reuſn. *l. 3. deciſ. 17. n. 4. & 5.* Quod & moribus noſtris ſic obſervatur, ut quemadmodum in civilibus actor dicitur Klåger, ita in criminali proceſſu ordinario, Accuſator vocari ſoleat Ankläger, ad differentiam actoris in proceſſu civili: unde & accuſatio die Anklage, & delinquens Accuſatus Angeklagter, in foro appellitatur.

3 Proceditur ergo in proceſſu ordinario, ad accuſationem ſeu querelam partis læſæ, vel delatoris voluntarii, non ſummarie, ſed ordine juris ſervato; & proinde querelam proponens, aut deferens delictum, habetur pro accuſatore, qui libello accuſatorio oblato, & lite conteſtata, crimen delatum probare debet, *l. jubemus. 4. C. ad L. Jul. repetund. cap. veniens. 38. de teſt.* gloſſ. *in c. 22.* in verb. *lite non conteſtata. X. de ſent. & re judic.* Dd. *in cap. qualiter. 24. X. de accuſat.* Jod. Damh. *d. c. 5.* Petr. Theod. *d. theſ. 1. & ſeqq.* Joh. Zanger. *in proœm. tr. de qu. ſeu tortur. reor. n. 14.* Franc. de Plot. *vol 1. conſ. crim. 76.* Specul. *in l. 3. art. 1. tit. de inquiſ. §. viſo. 3. n 5.* Joh. Berber. *in via jur. P. 4. rubr. 1. de judic. n. 136.*

4 Quod & tum obtinet, quando publici delatores ex neceſſitate officii delicta denunciant, *l. divus. 6. ff. de cuſtod. & exhib. reor. l. ab accuſatione. 6. §. 3. ff. ad SCtum Turpill. l. ea quidem. 7. C. de*
5 *accuſat.* dicuntur autem publici ſeu neceſſarii delatores, qui ſpecialiter ad hoc, ut denuncient crimina, ſunt deputati, & juramento obſtricti, uti manifeſtum redditur ex *l. divus. 6. ff. de cuſtod. & exhibit. reor.* qui & irenarchæ vocari poſſunt; quales olim erant, qui diſciplinæ publicæ & moribus corrigendis præficiebantur, quique facinoroſos homines conquirebant, *l. ult. §. irenarcha. 7. ff. de muner. & honor. l. un.* ubi Jac. Cujac. *C. de irenarch. lib 10.*

6 Hiſce fiſci Advocatus ſive fiſcalis adjungi ſolet, qui delinquentem accuſat, & proceſſum ordinarium adverſus ipſum perſequitur, ne ipſemet magiſtratus agere & in proceſſu ordinario, accuſatoris & judicis officio ſimul, fungi videatur, *l. omnes. 5. C. de delator. l. 10.* Joh. Zang. *in proœm. tr. de qu. ſeu tortur. n. 18.* Andr. Gail. *lib. 1. obſerv 90. n. 2.*

7 Quod adhuc hodie iis in locis, ubi rarior eſt proceſſus inquiſitionis, ſic practicatur: at noſtris in terris, accuſatore non exiſtente, nec parte læſa delinquentem accuſante, magiſtratus ex officio inquirit: niſi reus ſit fugitivus, & haberi, ac in carcerem conjici nequeat, ubi per advocatum fiſci, aut ſyndicum, ad bannum agi ſolet.

Inſtituta autem accuſatione criminali, eodem modo cauſa agitur, per litis conteſtationem, exceptiones, probationes, &c. quo in civilibus agitari ſolet, *l. 2. C. de cuſtod. reor. l. qui accuſare. 4. C. de edendo. l. adulterii. 23. C. ad L. Jul. de adult. l. ſi maritus. 15. §. 7. ff. eod. tit.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſ. n. 12.* & ſic proceſſus ordinarius in cauſis criminalibus, eodem fere modo, iisdemque ſolennibus exercetur, atque in civilibus cauſis: paucis exceptis, in quibus differentia aliqua inter proceſſum ordinarium civilem, & criminalem exiſtit: Quæ cum notabiliter in foro tenenda ſint, brevibus proceſſum Ordinarium transeundo, ea adnotare placet.

Quum vero in omni ſemper judicio conſtituendo, tam publico quam privato, ſive agatur civiliter ſive criminaliter, prius perſonarum habeatur conſideratio, quæ in judicium venire ſolent, *l. ſi initio. C. de procurat. l. quidam. ff. de jur. dot. l. reſcripto. 6 §. ſi quis. ff. de mun. & honor.* ideoque hunc ordinem obſervando, prius de *perſonis*, ac poſtea de ipſa *tractatione ſeu forma proceſſus* agam; in quorum conſideratione totus vertitur proceſſus ordinarius. Sunt autem in quovis judicio principales perſonæ tres, *accuſator, reus accuſatus, & judex.* 9

Accusator eſt, qui delinquentem defert & accuſat, ad pœnam atque vindictam; ita enim definit Azo. *in rubr. C. de his, qui accuſar. non poſſ.* allegatus à Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de accuſat. n. 5.* accuſationem, ut ſit accuſare, reum aliquem criminis per libellum deferre, ad vindictam & pœnam, *l. cum. 16. l. non ignorat. 19. & l. ſi quis. 20. C. de his, qui accuſ. non poſſ. l. 3.* in verb. *reum deferre. ff. de accuſat. l. fin. de privat. delict.* ex quo ſequitur, accuſatorem eſſe, qui aliquem defert ad vindictam & pœnam. 10

De quo notandum *primo*, eum, qui accuſatoris vices agit, nil inhoneſti facere, nec maculam aliquam propterea incurrere: quod certe exiſtimare quis poſſet, perpendens decretum ſynodi Romanæ, quod accuſationem genus illaudabilis intentionis appellitat, *c. ſi quis epiſcopus. 2. quæſt. 7.* ibi: *Si quis epiſcopus, presbyter aut diaconus, vel quilibet clerici, apud epiſcopos (quia alibi non oportet) a qualibet perſona fuerunt accuſati: quicunque fuerit ille, ſive ſublimis vir honoris, ſive ullius alterius dignitatis, qui hoc genus illaudabilis intentionis arripuerit, noverit docenda probationibus, monſtranda documentis ſe debere inferre.* perinde ut & illaudabile hoc officium vocat Jo. Andr. *in addit. ad Speculat. in tit. de teſtib. in fin. verſ. epiſcopus quærebat. & Oldr. conſ. 167. in pr.* quam ob cauſam etiam funeſta vox accuſatoris, quæ potius amputari, quam audiri debeat, alias in jure vocatur, *l. pen. C. qui accuſ. non poſſ.* imo & lex pro inimicis accuſatores habet, ut probat Joh. Fab. *de publ. jud. in pr. circa fin. §. propter lites. Inſt. de excuſat. tutor.* quo & pertinet illud Marc. Tull. Cicer. *l. 2. offic. Magnum*, inquit is, *eſt, & omnino grave, te ad ea comparare, quibus poſſis hominem a civitate, vel ex humanis exturbare, qui & per ſe, & per ſuos, & etiam per alienos defendatur; ſiquidem omnes ad pericula concurrimus, & qui aperte inimici non ſumus, etiam alieniſſimis in capitis periculis. amiciſſimorum officia & ſtudia præſtamus.* 11

Q. 1. Num reum delinquentem accuſans, vili ac inhoneſto fungatur officio?

Hæcque abſque dubio cauſa erit, quod bene inſtituta respubl. omnibus modis curare debeat, ut publicæ accuſationes nunquam, aut perraro fiant, teſte Ariſt. *lib. 6. polit. c. 5.* quum admodum invidioſum & periculoſum ſit, ſi cuilibet privato ad accuſationem proſilire liceat; Quare & legibus cautum eſſe 12

repe-

reperitur, ne cui liceat plures, quam duos accuſare, *l. hos. 12. §. lex. Jul. ff. de accuſat. l. cum ration. 16. C. qui accuſar. non poſſ.* hinc & Seneca *libr. 3. de benefic.* reprehendit accuſandi frequentem illam, & quaſi publicam rabiem ſub Tiberio Cæſare, quod omni civili bello gravius togatam confecerit civitatem, ut refert Tiber. Decian. *in tr. crim. l. 3. c. 4. n. 7.*

13 Quid? quod & leges ipſæ laudant verecundam ejus cogitationem, qui lites execratur, & re potius ſua carere, quam ſæpius litigare cupiat, ut eſt apud *JCtum* Ulpian. *l. 4. §. 1. ff de alien. judic. mutand. cauſ. fact.* maximam enim animi modeſtiam præ ſe fert, qui, ne fama lædatur adverſarii, vel plane accuſatione deſiſtit, vel accuſationis acerbitatem, actionis levioris nomine temperat; unde & Paul. Apoſt. *ad Corinth.* ſcribens, fratrem cum fratre in judicio ſine crimine contendere poſſe, negat: & in *Levit. c. 9.* ait Moſes: *Ne quæras ultionem; nec memor eris injuriæ civium tuorum.* & in *Eccleſ. c. 10.* dicitur: *Injuriæ proximi ne memineris, nec quicquam agas in operibus injuriæ.* ideoque Papa Anacletus *epiſt. 1.* ait: Si aliquis putat, ſe in hoc Deo placere, quod delinquentes accuſat, & ut meliores fiant, dicit ſe hoc agere: in vanum laborat, & plus invidiæ ſtimulis agitatur, quam charitatis.

14 Verum enim vero tantum abeſt, ut publico odio, dedecore aut ſupplicio digni ſint, qui reipubl. injurias vindicant, & publicæ ſalutis cuſtodiam gerunt, ut & laudem maximam & præmia debita eos conſequi, fas & æquum ſit, *leg. 1. §. ſane. C. de famoſ. libell.*

15 Quemadmodum & præmia ſæpe accuſatoribus & delatoribus criminum, a Principibus Romanis conſtituta legimus, ut in *l. quisquis. 5. C. ad L. Jul. majeſt. l. 2. ff. de jure fiſci. l. edicta. 13. §. ad heredes. ff. eod. tit. l. 1. §. accuſatoribus. ff. ad L. Corn. de falſ. l. non omnes. 5. §. ultim. ff. de re militar. l. 5. §. ult. ff. de injur.* intereſt enim reipubl. ne crimina maneant impunita, *l. ita. 51. §. æſtimatio.* ubi gloſſ. in verb. *impunita. ff. ad L. Aquil. l. ſi longius. 18. §. 1. verſ. nedum judiciis.* junct. gloſſ. in verb. *impunita. ff. de judic.* adeoque ſanctiſſimum eſt officium facinoroſos accuſare, & de iisdem ſumere ſupplicium, *l. congruit. 13. ff. de offic. præſid. l. 3. C. de epiſc. aud. c. qui malis. c. homicidas. 23. quæſt. 5.*

16 Equidem negari nequit, officium accuſatoris illaudabile quodammodo & infame paſſim appellari: ſed accipiendum hoc ipſum eſt de eo, qui nulla alia honeſta cauſa movetur ad accuſandum, quam ſola lucri cupiditate; qui ſane quæſtus revera turpis eſt, ut vocatur in *l. qui accuſ. 8. ff de accuſat.* nam quemadmodum ii, qui publici commodi cauſa, ac pacis & tranquillitatis publicæ amore, alios delinquentes accuſant, ceu publicæ ſalutis cuſtodes, non modo excuſandi, ſed ſumma laude ſunt afficiendi, *l. eum, qui. 18. in pr. ff. de injur. l. 1. §. ſane, C. de famoſ. libell.* ſic, qui ſpe lucri tantum aut quæſtus cauſa ad accuſandum proſiliunt, omni odio & publico ſupplicio potius, quam præmio digni ſunt, *c. accuſaſti. 8. X. de accuſat. can. odio. diſt. 86.* Speculat. *in tit. de accuſ. n. 15.* Tiber. Decian. *in tr. rer. crim. l. 3. c. 4. 15. & 18.*

17 Non omnium igitur, ſed paucorum vitium hoc eſt, & abuſus accuſationis; ſicuti, teſte Ariſtotele, nil quicquam in omni bonorum genere tam rectum eſt, in quo abutendo vitium non reperiatur: nihil eſt tam ſanctum, quod non infinita humanæ pravitatis corrumpat audacia: Sed abuſus rei alicujus, ſubſtantiam ipſius neutiquam tollit, aut vitiat.

Potiſſimum vero hoc vitium maxime cernitur 18
apud tabulas forenſes, qui litibus exaſperandis, prorogandisque cauſas ſibi luctoſas facere ſtudent, quique ex alienis incommodis ſua captant commoda; ut vere ſint litium ſeminaria quædam, & perturbatores quietis atque concordiæ publicæ, in hoc ſolum inſtructi, ut clientulos ſuos æruſcent atque defraudent; propter quos, rem bene inſtitam, ſi quis ea male utatur, non temere aboleri aut culpari debere, conſentaneum eſt, ut Imp. Juſtinianus ait in *conſt. Codic. de veter. jur. enucl.* verba ſunt Nic. Reuſner. *l. 3. conſ. 2. n. 85.* quorum mores hodie advocatos & defenſores in cauſis criminalibus haut raro imitari videmus, qui propterea tanto majori odio atque pœna digni ſunt.

Neque divus Apoſtolus *in epiſt. ad. Cor.* judicia 19
ipſa, eorumque ordinem damnat: ſed litigantium acerbitatem, & quorundam hominum perverſorum conſuetudinem, qualibet ex cauſa, etiamſi modicæ rei quæſtio foret, Chriſtianos ad tribunalia judicum infidelium ſæpenumero trahentium, improbat; niſi Apoſtolum criminis inſimulare velimus, qui ipſemet Romanæ civitatis prærogativam ſibi in judiciis aſſerendo, ab iniquo præſide ad Cæſaris tribunal provocavit, *can. ſi in adjutorium. diſt. 10.*

Nec alius eſt ſenſus dictorum ex *Lev. & Eccleſ.* 20
allegatorum, quam quod Jacobus apoſtolus alicubi præcipit, ut miſericordia ſuperet judicium: quod ſi vero ſuam ſuorumve vindictam, ac multo etiam magis ipſius reipublicæ, juſto animi dolore perſequi quis omnino cogitet, ſane hoc ei facere non ſolum licet, ſed perſæpe etiam neceſſarium eſt, & reipubl. utile; unde is, qui bono zelo petit vindictam, ut caſtiget delinquentes, eleemoſynam facere dicitur, *can. & qui emendat. diſt. 45. & in can. Maximianus. 23. qu. 3.* etiam clericis coram laicis accuſare facinoroſos permittitur, non tam ulciſcendi cauſa, quam tuendæ eccleſiæ. Tandem cum Ciceron. *pro M. Cœlio* concludo: *Movetur,* inquit ille, *ad accuſandum quis vel pietate, vel neceſſitudine, vel ætate. Si voluit accuſare, pietati tribuo: ſi juſſus eſt, neceſſitati: ſi quid gloriæ ſperavit, pueritiæ. Cæteris non modo nihil eſt ignoſcendum, ſed acriter reſiſtendum.*

Secundo videndum quoque, *qui accuſare poſſint;* 21
Q. 2. Quinam accuſare prohibeantur?
Quum enim certi juris ſit, priusquam in principali cauſa fiat proceſſus, exceptiones contra perſonas examinandas eſſe, *l. 4. ff. qui teſtam. facer. poſſ.* nemo temere ad accuſandum proſiliat: ſed prius ſuam ipſius perſonam, & quid adverſus eam opponi queat, ſobrie perpendere neceſſe habet; ne poſtmodum majori cum turpitudine a limine judicii, reo ſcilicet aliquem perſonæ defectum opponente & probante, repellatur, juxta illud:

Turpius ejicitur, quam non admittitur hoſpes.
c. quemadm. 25. in pr. extr. de jurej. Tiber. Decian. *in tr. rer. crim. 3. c. 6 n. 5.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 2. lit. C.*

Quinam autem accuſare poſſint, intelligemus, 22
ſi ſciverimus, qui non poſſint; nam regulariter quilibet ad accuſandum admittitur, qui lege non prohibetur, gloſſ. *in rubr. C. qui accuſ. non poſſ.* Bald. *in addit. ad Specul. tit. de accuſat. verſ. 1.*

ubi

Digitized by Google

ubi ait, legitimum accuſatorem præſumi, niſi contrarium probetur, Jul. Clar. *in §. ult. quæſt. 14. in pr.* Ant. Gomez. *l. 3. c. de delict. n. 4. & 31.* Nic. Reuſn. *d. l. 3. conſ. 2. n. 45.* Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 45. n. 8.* Hippol. de Marſil. *conſ. 84. col. 1.* prohibetur autem quis ratione *ſexus*, *ætatis*, *ſtatus*, *defectus mentis*, *ſuſpectæ fidei*, *famæ*, *& reverentiæ*.

23 SEXUS ratione repellitur regulariter ab accuſatione MULIER, *l. 1. & 8. ff. de accuſat. l. 12. C. de his, qui accuſ. non poſſ. c. prohibentur. 2. q. 1.* quia publicorum munerum & judiciorum non eſt particeps, *l. 2. ff. de reg. jur.* Tib. Decian. *in tr. rer. crim. l. 3. c. 7. n. 1. & ſeqq.* Ant. Gomez. *de delict. c. 1. n. 31.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 2. qu. 12.* Conrad. *in pract. tit. de accuſat num. 15. verſ. 19.*

24 Quod tamen quibusdam in delictis fallit, ut in crimine læſæ Majeſtatis, *l. 8. ff. ad L. Jul. majeſt. c. fin. qu. 1. l. annona. & l. ult. §. 2. ff. ad L. Jul. de ann. l. 13. ff. de accuſat.* ſimoniæ, *l. 31. C. de epiſcop. & cleric. c. ſane. c. certis de cauſis. 1. qu. 3.* ſacrilegii, *l. 10. C. de epiſc. & cleric. c. inprimis. 2. qu. 1.* falſi teſtamenti, *l. 2. §. 1. ff. de accuſat.* ſuſpecti tutoris, *§. conſequens. Inſt. de ſuſp. tutor.* hæreſis, *l. Manich. C. de hæret.* aut ſi mulier ſuam ſuorumque injuriam perſequatur, *l. 2. & 11. ff. de accuſat. l. ſororem. 10. C. de his, quæ ut indign. l. fœmina. C. ad SCtum. Turpill. l. ſenatus. C. qui accuſar. non poſſ.* quibus, aliisque caſibus, mulier ad accuſandum admittitur; quos referunt Proſp. Farin. *d. qu. 12. n. 16.* Hier. Gigas *in tit. qui accuſ. poſſ. in crimin. læſ. majeſt. quæſt. 2. l. 2.* Tib. Decian. *d. c. 7. n. 9. & ſeqq.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſput. 4. th. 6. lit. D.* Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de accuſat. n. 9.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. quæſt. 14. verſ. præterea dixi.*

25 Ob ÆTATEM prohibetur accuſare PUPILLUS, *l. 2. §. pupillus.* ubi Dd. *ff. de accuſat. c. prohibetur. 1. qu. 1.* Ang. Aretin. *in tr. malef.* in verb. *& ad querelam. tit. 1. v. 12.* Ant. Gomez. *de delict. c. 1. n. 31.* MINOR 20. ANNIS, niſi in criminibus exceptis enormiſſimis, puta hæreſis, læſæ majeſtatis, ſimoniæ, fraudatæ annonæ, fraudati cenſus, & ſimilibus: vel niſi ſuam ſuorumque injuriam perſequatur, Villalob. *in comm. opin.* verb. *min. n. 62.* Jul. Clar. *d. qu 14. verſ. dicebam etiam. & verſ. ſed quid in majore.* quo tamen in caſu auctoritate tutoris vel curatoris accuſabit; quia is in judicio ſtandi legitimam perſonam non habet, *l. ad rempub. ff. de muner. & bonor, l. ſi ſpurii. ff. de accuſat. l. 2. c. qui legitim. perſon.* Proſp. Farin. *d. qu. 12. n. 15.* Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 45. n. 5.* Bartol. *in l. 2. C. qui accuſar. non poſſ.* & in *l. 2. §. pupillus.* & in *l. qui accuſare. ff. de accuſat.*

26 At major 20. annis accuſare poteſt & non repellitur, etiamſi ſuam vel ſuorum injuriam non perſequatur; prout communiter tradunt *Dd.* Bartol. *in d. l. 2. §. pupillus. n. 1.* Salycet. *in l. ſi cautiones. num. 3. C. qui accuſ. non poſſ.*

27 Ex cauſa STATUS prohibetur accuſare SERVUS, ut qui jure civili pro nullo habetur, *l. quod attinet. ff. de reg. jur.* ad accuſationem itaque ceu actum juris civilis, haudquaquam eſt admittendus: niſi in criminibus atrociſſimis, antea exceptis, *l. pen. C qui accuſar. non poſſ. arg l. 7. C. ad L. Jul. majeſt.* Gandin. *ſub tit. qui accuſ. poſſ. n. 3.* aut ſi per ſupplicationem jus accuſandi impetraſſet: vel tacito conſenſu admiſſus fuerit, exceptione contra ejus perſonam non oppoſita, *l. 6. C. de precib. Imper. offer.* vel ſi necem domini vindicare vellet. *l. 1.* ubi Bartol. *n. 1. & 7. C. de precib. Imper. offer. l. 1. C. quib. ex cauſ. pro præmio libert.* aut etiam communi opinione pro libero habitus fuiſſet, Tib. Decian. *in tr. rer. crim. l. 3. c. 8.*

DEFECTUS QVOQVE MENTIS ab accuſando aliquem repellit; unde haud immerito FURIOSUS, MENTE CAPTUS, ET INFANS, accuſare prohibentur; ſiquidem in judiciis, in quibus quaſi contrahi dicitur, requiritur voluntas & judicium: quæ cum in hiſce deſint, *l. 7. §. 9. ff. quib. ex cauſ. in poſſ. eat. l. 1. C. de falſ. monet.* ad accuſandum admitti non poſſunt, etiamſi ſuam ſuorumque injuriam perſequantur, Tib. Decian. *d. l. 3. c. 11. n. 1.* melioris quoque conditionis PRODIGUM non eſſe, ſed & ipſum ab accuſandi munere juſtiſſime arceri, puto; ut qui furioſo comparatur, *l. furioſi. ff. de reg. jur. l. 6. ff. de V. O.* Nic. Everh. *in topic. Loc. a minor. & furioſ.* ac ne occaſio ipſi per hoc detur delinquendi & profundendi bona ſua, ut qui nec tempus nec finem habet expenſarum, *l. 1. in princ. ff. de curat. furioſ.* taceo, quod periculum ſubſit corruptionis; prodigus namque expenſarum, judices, teſtes, atque notarios corrumpere maximopere ſtudebit; quare ne anſa & occaſio huic vitio detur, ab accuſatione prodigus abſtinebit. 28

Ratione FIDEI SUSPECTÆ ab accuſando repellitur, qui aliquando ſubornatus FALSUM DIXIT TESTIMONIUM, *l. 9. ff. de accuſat.* ut & PAUPER, qui in bonis non habet quinquaginta aureos, *l nonnulli. ff. de accuſat.* quod tamen communiter *Dd.* limitant, ut non procedat in paupere, qui bonæ ſit famæ & honeſtæ vitæ, quem ab accuſando minime repelli putant, Proſp. Farin. *d. qu. 12. n. 49.* Pet. Theod. *d. diſp. 4. th. 4. lit. H.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. quæſt. 14. verſ. ſed hic etiam quæro.* nam & alias pauper bonæ conditionis & famæ in teſtem admittitur, & omni exceptione major reputatur, Jul. Clar. *d. l.* Jac Menoch. *de arbit. jud. qu. l. 2. cent. 1. caſ. 165. n. 11. & 12.* Ant. Gomez. *de delict. c. 12. de probat. del. n. 19.* 29

Ex eadem pariter ratione INIMICITIA ab accuſando aliquem repellit, *c. repellantur. c. cum oporteat. c. meminimus. de accuſat. can 2. & can. ſuſpectos. 3. qu. 5.* ubi diſerte reſcripſit Symmachus Pontifex: Accuſatoribus inimicis, vel de inimici domo prodeuntibus, vel iis, qui cum inimicis immorantur, aut ſuſpecti ſunt, non eſſe credendum; ne irati nocere cupiant: & ne læſi ulciſci ſe velint. Ac licet jure civili inimicus accuſare non reperiatur prohibitus, *l. qui judicio. 4. & l. qui accuſare. 8. ff. de accuſ. &* ibi gloſſ. *in fin. rubr. C. qui accuſar. non poſſ.* nihilominus tamen eodem jure obſervari ſanctionem juris canon. quo inimicus ab accuſatione repellitur, ſaltem ut ſuſpectus reddatur, teſtatur Ang. Aretin. *in tr. malef. §. & ad querelam.* verb. *repellitur. n. 36.* quem refert & ſequitur Tib. Decian. *in tr. rer. crim. l. 5. c. 25. n. 1. & 3.* Nicol. Reuſner. *l. 3. conſ. 2. n. 13.* 30

Cujus ratio obſcura non eſt; *Primo* enim notiſſimum eſt, inimicum ad ferendum teſtimonium haudquaquam admitti, *l. 3. &* ibi comm. Dd. *ff. de teſt.* & in *l. 1. §. præterea. ff. de quæſt.* jam vero, qui teſtis eſſe nequit, is nec accuſare valet, *can. ſuper prudentia. 12. quæſt 2. can. ipſi Apoſtoli. & can. teſtes. 2. qu. 7. can. ſane. 15. qu. 3.* Tib. Decian. *in tr. rer. crim. l. 3. c. 26. n. 1. & ſeqq.* Conrad. *in pract. tit. de accuſ. n. 14.* 31

Dein-

Digitized by Google

32 *Deinde* naturale eſt, ut inimicus inimicum odio habeat & ei male cupiat, ut ait Ariſtot. *l. 14. polit. c. 11.* eaque eſt natura inimici, ut inimicum quærat offendere, quocunque modo, & plus, quam fieri poſſit, Aug. *conſ. 261. col. 13. in fin. verſ. 2. quia.*

33 Hocque adeo verum eſt, ut ne quidem in notoriis criminibus inimicus ad accuſandum admittatur, Tib. Decian. *d. c. 25. n. 8.* Nic. Reuſner. *d. conſ. 2. n. 17.* Alexand. *conſ. 128. n. 204.* ac ne quidem in crimine læſæ Majeſtatis, longe graviſſimo & atrociſſimo, Bartol. *in l. quæſtionib. 8. ff. ad L. Jul. Majeſt.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. præterea. ff. de qu. n. 2.* Speculat. *in tit. de accuſat. in 3. part. §. tertio videndum.* Tib. Decian. *d. l. n. 6.*

34 Quin & ſi contra eum reus non excipiat, aut etiam conſentiat: nihilominus a judice, qui ſolam veritatem venari debet, inimicus repelli debet, *c. meminimus. de accuſat. l. un. C. ſi propter inimic. lib. 10.* ſiquidem reipublicæ intereſt, ne ſubditi calumniis vexentur; atque adeo inoffenſus teſtium atque accuſatorum affectus quærendus eſt, & non ſuſpectus, *can. accuſ. 3. q. 5.*

35 Quod tamen de inimicitia ſolummodo capitali accipi velim; nam levis & non capitalis inimicitia neque teſtem a teſtimonio ferendo, neque accuſatorem ab accuſando removet, Bartol. & Dd. *in l. 3. §. fin. ff. de teſtib.* & in *l. 3. §. fin. ff. de adim. legat.* Proſp. Farin. *d. qu. 12. n. 45.* Decian. *d. c. 25. n. 26.* Ant. Gomez. *d. c. 12. de probat. d. n. 14.* ubi etiam dicit, quod judicis arbitrio relinquendum ſit, quæ dicatur gravis, & quæ levis inimicitia: idemque tradit Jul. Clar. *quæſt. 24. verſ. item quaro.*

36 RESPECTU FAMÆ ab accuſando repellitur, qui a LEGE INFAMIA NOTATUR: qui nec de jure civ. neque can. accuſandi munere fungi poteſt, *l. qui accuſare. C. de accuſation. l. criminis.* ibi: *ſi tibi integra æſtimatio. C. qui accuſ. non poſſ. l. popularis actio. ff. de popul. act. l. infamem. ff. de publ. jud. can. infame. 6. qu. 1. can. prohib. 2. qu. 1.* & præterea homicidas, maleficos, fures, ſacrilegos, raptores, falſarios, ſortilegos, concubinarios, & ſimiles criminoſos, non poſſe alium accuſare, expreſſe tradit Conrad. *in pract. tit. de accuſat. n. 12. v. 48.* Proſp. Farin. *d. qu. 12. n. 17. & ſeqq.*

37 Ratio hujus manifeſta eſt; nam qui ſemel ob malam vitam & perditos mores, incurrit infamiam, præſumitur etiam in accuſando malus & calumniator, *arg. l. 2. ff. de ſenator.* & pœna infamiæ in calumniatores conſtituta nullum poteſt habere uſum in iis, qui jam ante exiſtimatione & fama pri-
38 vati fuere, *l. 5. §. 1. ff. de var. & extr. cognit.* Quod ipſum tamen fallit in criminibus exceptis, puta hæreſis, læſæ Majeſtatis, ſimoniæ, fraudatæ annonæ, falſi teſtamenti, ſuſpecti tutoris, &c. ubi infames quoque ad accuſandum admittuntur, *l. famoſi.* ubi Bartol. & Dd. *ff. ad L. Jul. Majeſt* Jul. Clar. *dict. quæſt. 14. verſ. quintus eſt caſus.* Farin. *dict. qu. 12. n. 20.* aut ſi infamis ſuam ſuorumque injuriam vindicare velit, *can. prohibentur. 2. quæſt. 1. l. 19. C. qui accuſ. non poſſ.* Petr. a Plach *in epit. delict. c. 41. n. 28. l. 1.* Conrad. *in pract. d. tit. de accuſat. n. 11.* Jul. Clar. *d. qu. 14. quintus eſt caſus.* vel ſi accuſare velit infamem ejuſdem notæ, qua ipſe notatus eſt, *arg. l. 11. C. de inoffic. teſtam.* Petr. Theodor. *d. th. 4. lit. I.*

39 Similis conditionis eſt EXCOMMUNICATUS; quem ab accuſando repelli, receptiſſima eſt Doctorum ſententia, teſte Plach. *d. l. 1. c. 44. n. 10.* Jul. Clar. *d. qu. 14. verſ. quaro numquid excommunicatio.* Proſp. Farin. *d. qu. 12. n. 26.* nam & excommunicatus & bannitus in judicio eſſe non poteſt, ipſique petenti jus denegatur, *c. intelleximus. extr. de judic.* ubi Felin. *n. 7.*

EX CAUSA REVERENTIÆ prohibetur quis 40
accuſare eum, cui eſt obligatus: veluti filius accuſare nequit patrem, *l. 8. ff. de accuſat.* alumnus educatorem, *l. 17. C. qui accuſar. non poſſ.* diſcipulus præceptorem, ſervus dominum, *l. p. C. dict. tit.* libertus patronum, *dict. l. 8.* vaſallus dominum, *arg. c. 1. quib. mod. feud. amit.* niſi vellent ſuam ſuorum- 41
que injuriam perſequi, *l. 11. ff. de accuſat.* vel intentare crimen Majeſtatis, *l. pen. C. qui accuſar. non poſſ.* Petr. Theod. *d. th. 4. lit. L.* Simili quoque modo ab accuſando arcentur conſanguinei, quorum unus alterum accuſare non poteſt: veluti pater omneſque aſcendentes liberos, aut frater fratrem accuſare nequeunt, *l. ſi magnum 13. C. qui accuſar. non poſſ.* quod ipſum tamen Proſp. Farinac. *d. qu. 12. n. 53.* in tribus caſibus limitat: veluti 1. in levibus delictis, 2. ſi quis ſuam ſuorumque injuriam proſequatur, 3. in crimine læſæ Majeſtatis.

Hæ aliæque perſonæ, de quibus Dd. & inpri- 42
mis Proſp. Farin. *d. qu. 12.* fuſius agunt, delinquentes accuſare prohibentur: Ex quibus facillime intelligendum, quænam perſonæ e contra accuſare queant, nempe quæ prohibitæ non ſunt: ubi nulla habenda differentia ſive reſpectus delictorum privatorum, aut publicorum: quod quidem in publicis criminibus dubium non habet; ideo namque publica dicuntur delicta, quia eorum actio & accuſatio cuilibet de populo competit, *§. 1. Inſtit. de public. judic.* Petr. a Plach. *in epitom. delict. c. 45. n. 8.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 9.* In privatis autem delictis etſi regulariter ad accuſandum non admittantur, niſi ii, qui ſuam vel ſuorum injuriam proſequuntur, *l. fin.* ubi gloſſ. & Bartol. *ff. de privat. delict. l. manifeſtiſſimi. 22* & ibi Dd. *C. de furt.* Bonifac. de Vitalin. *in rubr. de publ. judic. & in rubr. de privat. delict.* Conrad. *in pract. tit. de accuſat. n. 9 verſ. at in privatis delictis.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1 n. 9.* attamen hoc verum tantummodo eſt quoad intereſſe privatum partis offenſæ, ſi ſcilicet agatur ad reſtitutionem damni, aut pœnam parti applicandam: quantum vero ad intereſſe & vindictam publicam, ſi nempe fiſco pœna applicanda veniat, quosvis ad accuſandum admitti, etiam qui ſuam ſuorumve injuriam non proſequuntur, & in hoc crimina privata publicis delictis æquiparari, tradit Bartol. *in rubr. ff. de popul. act.* cujus opinio magis communis eſt, teſte Claro *l. 5. ſent. §. ult. qu. 17. verſ. ſed quid ſi pro aliquo.* quem refert & ſequitur Proſp. Farin. *d. qu 12. n. 9.* quamvis rariſſime hodie accidat, ut in criminibus privatis ad accuſandum ſe offerat is, cujus nihil intereſt pœnam delinquenti irrogari; cum non facile inveniatur, qui in publicis judiciis facinoroſum reum accuſare, & injuriam reipubl. illatam ulciſci velit.

Quotieſcunque igitur per viam accuſationis 43
proceſſus agitatur ordinarius, in limine judicii probe diſpiciendum eſt, an accuſator habilis ſit ad accuſandum, nec ne, juxta prædicta; Si enim minus habilis inveniatur, delinquens accuſatus exceptionem inhabilitatis opponere, & accuſatorem repelle-

Digitized by Google

pellere valet. Sed, *num parte exceptionem hanc non opponente, proceſſus ſuper hujuſmodi accuſatione factus ſuſtineatur*, dubium eſſe videtur. quod affirmat Bart. *in l. 1. §. accuſationem. ff. ad SCtum Turpill.* Proſp. Farin. *d. qu. 12. n. 54.* aliter vero diſtinguit ac docet Conrad. *in pract. tit. de accuſat. n. 14.* videlicet, quod, ſi accuſator ſit omnino & prorſus inhabilis, puta hæreticus, infamis, &c. qui odio ipſius perſonæ accuſare prohibetur: hunc, parte etiam non opponente, judex repellere queat, ac debeat ex officio, ſi proceſſum ſuſtinere velit: ſecus autem, ſi non omnino ſit inhabilis, ſed conſenſu partium habilitari ac legitimari poſſit: quæ diſtinctio etiam placet Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 4. theſ. 2. lit. C.* Sed rariſſime hæc quæſtio contingit in practica, quia, cum in quocunque crimine poſſit hodie judex per inquiſitionem procedere, nunquam fere diſputatur, an accuſator ſit idoneus, vel non: ut probe monet Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 15. n. 4.*

Q. 3. Quisnam ex pluribus accuſatorib. admitti debeat?

46 TERTIO ſciendum, *quisnam ex pluribus accuſatoribus admitti debeat?* Dubium etenim non eſt, plures ſimul unum accuſare poſſe, ſi ſimul ſcilicet concurrant, & omnium interſit, delinquentem puniri, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſ. n. 10. verſ. plures autem.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. theſ. 4. lit. B.* quanquam ſi delinquens ab uno accuſatus jam ſit, ab alio accuſari de crimine eodem nequeat, *l. qui de crimine. C. de accuſat. l. hi tamen. 11. §. ult. ff. eod. tit.* quia de uno delicto plus quam ſemel quæri non poteſt, *l. ſi cui. 7. §. 1. ff. eod. tit.* niſi prima accuſatio deſerta ſit, aut aliquo caſu impedita, *d. leg. 11. in fin.* Weſenbec. *d. l.*

47 Concurrentibus vero ſimul plurib. accuſatoribus, ſi non conveniat inter eos, quisnam accuſare debeat: judicis erit, magis idoneum eligere, *l. ſi plures. 16. ff. de accuſat. l. 2. & l. 3. ff. de popul. act.* Weſenb. *d. l.* Petr. Theod. *diſp. 4. theſ. 4. lit. B.* niſi omnium interſit ratione officii, puta, quod plures adminiſtratores aut tutores ſint, vel communes injuriæ; tum enim admittuntur in uno libello, *l. 4. C. de accuſat. l. 3. § 9. ff. de ſepulch. viol.*

48 Hinc ſi plures necem conſanguinei defuncti vindicare velint, ad accuſandum admittuntur proximiores, remotioribus excluſis, *l. ſi plures. 16. ff. de accuſat. l. 2. §. ſi ſimul.* ubi Bartol. & Dd. *ff. ad L. Jul. de adult.* Salyc. *in l. 1. C. unde vir & uxor.* & in *l. viduæ. C. de nupt.* & in *l. fin. C. de teſtam. milit.* Jaſon. *in l. non ſolum. n. 3. ff. de oper. nov. nunciat.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 2. qu. 13.* ubi multis ampliat. & limit. hoc fuſius tractat. Quod verum eſſe puto non ſolum in maſculis & agnatis: ſed & in cognatis ac fœminis; nam & fœminæ mortem occiſi vindicare poſſunt, *l. ſororem. 10. C. de his, quibus ut indign. l. propter. 21. §. neptis. ff. ad SCtum Sylan. l. mater. 2. C. de calumn. l. uxor. 4. C. de his, qui accuſ. non poſſ.* Joh. Cöppen, *dec. 10. n. 3. & ſeqq.* Hering. *de fidejuſſ. c. 10. n. 355.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 58. n. 35.* Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 19. n. 11. & ſeqq.* Nic. Boer. *dec. 121. n. 2.* unde & fœminæ atque cognati, æque ad perceptionem wergeldi admittuntur, ac maſculi & agnati, Chriſtoph. Zobel. *in addit. ad gloſſ. ordinar.* Landr. *l. 3. art. 45. n. 4. & P. 4. differ. 32. n. 2.* Petr. Heig. *P. 2. q. 34. n. 16. & ſeqq.* Nic. Reuſn. *d. dec. 19. n. 18.* Dan. Mol. *ad Conſt. El. 11. n. 5. P. 4.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 159 n. 10.*

49 Quin etſi fœminæ cum maſculis concurrant, illæ ſi proximiores ſint, abſque dubio erunt præferendæ: ut ſi mater cum fratribus occiſi concurrat, dubitandum non eſt, quin mater, ut proximior, excludat fratrem in vindicanda nece occiſi filii; juxta antea dicta, quod ſcilicet proximior remotiorem ſemper excludat: quod in aſcendentibus & deſcendentibus maxime obſervandum eſt, Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 40. n. 2.* Proſp. Farin. *d. qu. 13. n. 3.*

Velut pronunciavimus Senat. VVittenbergenſi in caſu, quo fœmina quadam Nobilis filii ſui occiſi necem vindicare volebat, M. Dec. A. 1626.

Q. 4. Num ad accuſandum compelli quis poſſit?

Quarto quæritur etiam, *an quis ad accuſandum compelli queat? quid enim, ſi pars offenſa injuriam ſibi ſuisque illatam vindicare nolit, utrum a Magiſtratu cogi poterit?* Quod negandum puto, cum Petr. Heig. *p. 1. q. 39.* Vasquio *illuſtr. controv. c. 16. n. 1. & ſeq.* 50

1. Quia nemo invitus agere cogitur, *l. un. C. ut nemo invit. ager. cog.* ubi Imper. Dioclet. hiſce verbis diſponit: *Invitus agere vel accuſare nemo cogatur.* quod & habetur in *l. fin. C. de uſur. pupillor.* Auth. *qui ſemel. C. quomodo & quando judex.* 51

2. Idem diſpoſitum reperitur in *art. 62.* Landr. *lib. 1. in verb. initial.* ibi: Man ſoll niemand zwingen zu einer Klage, die er vor Gericht nicht angefangen hat. Ein jeglicher Mann mag wohl ſeinen Schaden verſchweigen, und nicht klagen, dieweil er will. &c. quæ ſane verba de accuſatione criminali accipienda eſſe, ita ut nemo ad accuſandum compelli queat, ſatis clarum eſt ex *verb. ſubſequ.* denn das Geruffte iſt der Klage Anfang. quod non niſi de criminali judicio, quando ſcilicet ad pœnam capitalem agitur, aſſeri poteſt, gloſſ. *d. art. 62. in verb.* man ſoll niemand zwingen. 52

3. Propter textum manifeſtum *art. 214. Ord. crim. Car.* in verb. **auch in dieſen oder andern dergleichen Fällen, zu klagen, wider ſeinen Willen nicht genöthiget werden. Und wo der Beſchädigte nicht peinlichen klagen wolte: So ſoll dennoch die Obrigkeit den Thäter, nichts deſto weniger von Amts wegen rechtfertigen, und nach Gelegenheit der Perſon und Uberführung ſtraffen laſſen.** quo ipſo ſimul occurritur dubio huic, quod nempe accuſatione intermiſſa, delicta remanerent impunita, quæ tamen vindicari publice intereſt, *l. locatio. 9. §. quod illicite. 5. ff. de publican. & vectig. l. in delictis. 4. §. cum. 2. ff. de nox. action. l. ſi a reo. 70. §. ult. ff. de fidejuſſ. l. Stichum. 95. § quod ſi. verſ. ſane. ff. de ſolut. l. ita vulneratus. 51. §. æſtimatio. 2. verſ. quod ſi quis. ff. ad L. Aquil.* nam accuſatore non exiſtente, judex ex officio ad inquiſitionem criminalem & delictorum punitionem procedere debet; vid. *qu. prec. n. 52.* Nic. Reuſner. *lib. 1. dec. 25. n. 30.* Petr. Heig. *P. 1. q. 39. n. 24.* Foller. *in pract. crim. can.* in verb. *aut inquiſitione. n. 20. & ſeq.* 53

Quam ſententiam quoque in pronunciando ſecuti fuerunt Scab. in h. m. reſpondentes: Ob nun wohl des Entleibeten Vater *C. M.* deß Vermögens, daß er auf ſeine Unkoſten ſeines Sohns Tod wider den flüchtigen Thäter gar wohl rechtlichen eyffern und vindiciren könte. &c. So mag er doch hierzu wieder ſeinen Willen nicht gedrungen werden: ſondern ihr, als der Gerichts-Herr, weil euch die Ober-Gerichte des Orts zuſtändig, ſeyd berührten Todtſchlag, damit derſelbe nicht ungeſtrafft bleiben möge, gegen den flüchtigen Thäter, durch den gewöhnlichen Achts-Proceß zu vindiciren ſchuldig, V. R. W. *Ad conſultat. VVolffg. Theodor. Teütſchlers. M. Jun. A. 1608.* 54

Accuſatus eſt, qui in judicio criminali ad vindictam & pœnam ſubeundam convenitur; etenim, ut rite procedat accuſatio, accuſator ſuæ 55

ipſius

Digitized by Google

ipſius perſonæ habilitate prius perpenſa, inſuper & ejus, quem accuſare intendit, perſonam conſiderare neceſſe habet, an ſcilicet ea talis ſit, quæ judicio criminali conveniri queat; Quamvis enim regulariter omnes accuſari poſſint, ſive ſint mares aut fœminæ, ſive puberes aut impuberes, *l. 111. ff. de reg. jur. l. 37. §. 1. ff. de minor.* ſive liberi aut ſervi, *l. 12. §. 3. ff. de accuſat.* Matth. Weſenbec. *in parat. ff. dict. tit. n. 10.* attamen plures etiam ſunt perſonæ, quæ ex cauſa ſpeciali accuſationi non ſubjacent, Tiber. Decian. *in tr. rer. crim. l. 3. c. 39. n. 1.* nimirum vel ob *dignitatem & officium*; vel ob *mentis defectum*; aut ob *accuſationem antea ſuſtentam.*

56 Propter Dignitatem & Officium exempti ſunt, non ſolummodo Imperator, ut qui mundi dicitur Dominus, *l. 6. ff. ad L. Rhod. de jact.* ſed & alii Reges ac Principes, ſuperiorem non recognoſcentes, Bartol. *in l. 1. §. 18. ff. de poſtul.* Tiber. Decian. *in tr. rer. crim. l. 3. c. 38.*

Similes namque ſunt Imperatori, & Majeſtate præditi, qui ſuperiorem non habent, Chriſtoph. Beſold. *claſſ. 1. diſp. 2. th. 25.* unde & jura Majeſtatis ipſis tribuuntur, Nic. Betſius *de pact. famil. illuſtr. p. 427.* Joh. Schneidw. *de feud. P. 5. n 94.* Peregrin. *de jur. fiſc. lib. 1. tit. 2. n. 76.* Similiter & ratione Officii non poſſunt accuſari MAGISTRATUS MAJORES, de delictis nempe ante magiſtratum aſſumptum commiſſis, *l. 12. in pr. ff. de accuſat.* quod tamen fallit, ſi magiſtratu finito accuſentur, *l. 32. ff. de injur.* aut de delictis poſt ſuſceptum magiſtratum, aut eo durante commiſſis; tunc enim quandocunque accuſari poſſunt, *arg. l. 2. §. 3. ff. de judic. l. 4. ff. ad L. Jul. repetund.*

57 Ob MENTIS DEFECTUM accuſari nequeunt INFANTES, quos innocentia conſilii excuſat; in infantes namque animum nocendi non cadere, probatur ex *l. ſed etſi. 5. §. fin. ff. ad L. Aquil. l. infans. 12. ff. ad L. Corn. de ſicar.* ubi Hippol. de Marſil. *clem. 1.* ubi Dd. *de homic.* unde nec rei delicti fieri poſſunt; cum animus & propoſitum maleficia diſtinguat, *l. 1. ff. ſi quadr. pauper. l. 14. ff. ad L. Corn. de ſicar. c. ſignificaſti. 16. X. de homic. l. 53. ff. de furt.* Jac. Menoch. *de arb. jud. quæſt. caſ. 329.* Hiſce ſimiles ſunt FURIOSI, quos calamitas & fati infelicitas excuſat; ideoque nec hi accuſari poſſunt; neſciunt enim & illi, quid faciant, *l. divus. 14.* ubi gloſſ. *ff. de offic. præſid. l. f. in fin. ff. de adminiſtr. tutor. l. ſi quamcunque. 5. §. 1. ff. ad L. Aquil.* hinc furioſi ab aliis vim atque injuriam pati dicuntur: aliis vero injuriam nullam inferre poſſunt, ob quam veniant plectendi, *l. illud. 3. §. ſane. ff. de injur.*

58 Denique accuſare nequit, qui ſemel de eodem crimine accuſatus, & abſolutus eſt a judice, *l. ſi cui. 17. §. 1. ff. de accuſat.* Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de accuſat. n. 10.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. theſ. 5. lit C.* & volenti iterum accuſare obſtat exceptio rei judicatæ, *l. fin. C. de cuſtod. reor. l. 2. de except. rei judicat.* Nic. Boër. *dec. 289. n. 9.* Angel. Aretin. *in tr. maleſ. verb. & ad querelam. n. 90.* Pract. Conrad. *tit. de accuſat. n. 11.* Jul. Clar. *pract. §. ult. quæſt. 57. in pr.* Foller. *in pract. crim. can. c. 35. n. 3.* Did. Covarr. *lib. 2. reſol. c. 10. in pr.* Ant. Gomez *lib. var. reſol. tom. 3. c. 1. n. 26. & 27.* Ægid. Boſſ. *in*
59 *tit. ſent. n. 60. & 64.* quod in tantum procedere ajunt, ut nec abſolutus a delicto, ſimpliciter in judicium deducto ſine ulla qualitate, queat poſtea amplius moleſtari ab eodem, ſeu alio accuſatore, qui delicti qualitatem aggravantem proponit, Ant. Gomez. *d. c. 1. n. 27.* Foller. *d. c. 35. n. 8.* nam delictum principale, & ſic in ipſa ſubſtantia & eſſentia, fuit jam ſublatum per ſententiam abſolutoriam, quæ declaravit, nullum adeſſe delictum; quomodo igitur nova delicti qualitas poterit in judicio proponi, ſi nullum adeſt delictum? impoſſibile namque hoc eſt; quia qualitas abſque ſubjecto eſſe nequit: & non-entium nullæ ſunt qualitates, *l. ejus, qui. ff. ſi cert. petat. l. ſi ſervum. 4. §. ult. ff. de act. empt. l. Pompon. 11. §. fin. ff. de acquir. poſſeſſ.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. quæſt. 4. n. 4.* ubi plures ampliationes & limitationes ponit, *quas ibid. vide.*

Iſtud ſolummodo hic notari velim, ſemel ac- 60
cuſatum & abſolutum, eo demum caſu denuo accuſari non poſſe, ſi definitive fuerit abſolutus a delicto: non etiam, ſi abſolutus fuerit tantummodo ab obſervatione judicii, puta forſan ob libelli ineptitudinem, aut accuſatoris inhabilitatem: nequaquam vero a principali cauſa ſive delicto. Quo caſu ipſum denuo conveniri, nil prohibet, ut qui pro innocenti habitus non fuerit, *l. libellorum. 3. §. quod. 1. ff. de accuſat. l. qui. 9. C. eod. l. ſi duo patroni. §. item nulla. ff. de jurejur.* Foller. *d. c. 35. n. 9.* Boſſ. *d. l. n. 65.* Jul. Clar. *d. quæſt. 57. verſ. & hæc quidem concluſio.* Ant. Teſſaur. *dec. 81. n. 1.*

JUDICIS QUOQUE PERSONA in proceſſu 61
criminali ordinario attendenda eſt; nam ſicuti in civilibus, ita etiam in criminalibus cauſis, reus coram judice competenti conveniri debet; ut notiſſimi juris eſt, *cap. cum ſit generale. c. 5. ſi clericus laicum. de for. compet. c. neminem. 3. qu. 6. can. experientiæ. 11. quæſt. 2. l. juris ordinem. 2. C. de juriſdict. omn. judic. l. 2. & l. ult. C. ubi in rem actio.*

Competens autem dicitur judex, vel RATIO- 62
NE CAUSÆ, cui ſcilicet in criminalibus cognoſcendi poteſtas competit: qualis eſt, qui merum imperium habet; non enim quilibet judex cauſæ criminalis cognitionem habet, & reum delinquentem punire poteſt, ſed ſolummodo is, cui merum competit imperium, *l. 3. ff. de juriſdict. l. 6. ff. de offic. proc. l. 1. ff. de offic. ejus, cui mand. eſt jur. l. 1. C. qui non poſſ. ad libert. perven.* Ang. Aretin. *in tract. de maleſic. verb. hæc eſt quædam inquiſitio, verſ. tertio principaliter eſt videndum. n. 49.* Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 24. n. 9.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. theſ. 3. lit. A.* Cujuſmodi olim erant præfectus urbi, in provinciis præſides & proconſules, *l. 3. in pr. & §§ ſeqq. ff. de offic. præf. urb. l. 3. & l. 13. ff. de offic. præſid. l. 6. in pr. & l. 8. ff. de offic. proconſ. l. 6. & 7. ff. de accuſat.* hodie qui ſuperiorem habent juriſdictionem, die hohen und peinlichen Gerichte: vel etiam juriſdictionem inferiorem aut baſſam, die Erb- und Nieder-Gerichte, in delictis levioribus: de qua competentia vide *infra q. 110.*

Q. 3. Quiſnam habeatur judex competens in proceſſu criminali ordinario?

Vel RATIONE PERSONÆ, quæ convenitur, 63
hoc eſt, ipſius rei, contra quem accuſatio inſtituitur; neque enim coram omni judice merum imperium habente delinquens poteſt conveniri, ſed ut judicium criminale dicatur competens, accuſatio inſtituenda eſt, ubi reus in criminalibus forum ſortitur, *l. 2. C. de juriſd. omn. jud. l. 1. & ult.*

Digitized by Google

C. ubi in rem act. l. un. C. ubi de poſſeſſ. agi. l. 1. C. ubi ſenat. vel clariſſ. l. ſtatuimus. C. de epiſc. & cleric. l. venditor. 49. & l. hæres abſens. 19. § ſi quis. ff. de judic. l. capitalium. 28 §. famoſos ff. de pœn. l. ſi cui crimen. 7. §. pen. & ultim. ff. de accuſat. l. ult. ff. de nox. action. c. 3. & c. ult. X. de for. compet. quemadmodum enim olim præſides & proconſules, non indiſtincte de quovis crimine, quocunque in loco perpetrato, cognoſcere poterant, ſed quilibet magiſtratus ad limites jurisdictionis ſuæ adſtrictus erat, *l. 3. ff. de offic. præſid. l. 1. in pr. ff. de offic. proconſ. l. ult. ff. de jurisd.* ita nec hodie indifferenter quivis Magiſtratus in cauſis criminalibus judex competens eſt, ſed in eo ſolummodo judicio accuſatio inſtitui debet, ubi reus forum ſortitur: Quodnam vero hoc judicium ſit, vide *infra qu. 110.*

Q. 7. Num Magiſtratus ſuper delicto adverſus ſe ipſum commiſſo cognoſcere queat?

64 Sed, *num Magiſtratus ſuper delicto adverſus ſe ipſum commiſſo, cognoſcere queat, & competens hoc caſu ſit judex*, dubio non caret; certiſſimi namque juris eſt, neminem in cauſa propria, tam civili, quam criminali, judicem eſſe, aut ſibi vel ſuis jus dicere poſſe, *l. qui. 10. ff. de jurisdict. l. nullus. 10. ff. de teſtib. & l. ult. § pen.* ibi: *nec de ſe, nec de ſuis facultatibus judicaturos. C. ubi ſenat. vel. clariſſ. l. un. C. ne quis in ſua cauſ. c. cum veniſſent. 12. X. de judic.*

Et plane iniquum foret, in re propria licentiam tribui ſententiæ dicendæ, præſertim in cauſa ardua & capitali, *l. 17. ff. de judic. l. extat. 13. in fin. ff. quod met. cauſ. l. pen. ff. de arbitr. l. 1. §. 2. ff. quod legator. l. 5. ff. de injur.* unde etiam fit, quod ne ſummus quidem Magiſtratus, veluti Princeps aut Imperator, in propria cauſa jus dicere poſſit, ſed potius eam delegare debeat; adeo ut nec ſibi, nec ſuis, illatam injuriam tanquam judex vindicare poſſe credatur, *d. leg. un. C. ne quis in ſua cauſ. l. 1. §. in propria. ff. de appellat. l. ult. ff. de offic. prætor.*

65 Quare nec cauſa criminalis Magiſtratum concernens, coram eodem, tanquam competente judice, ventilari poterit; nam grave admodum eſt, ſub judice ſuſpecto litigare, magno non ſolum diſpendio temporis ac ſumtuum, ſed etiam periculo ipſius cauſæ, *can. quia ſuſpecti. 3. quæſt. 5. c. cum inter. 5. X. de except.* gloſſ. *in cap ſolitudinem.* in verb. *epiſcopus poſſet. X. de appellat.* quæ ſuſpicio ita in jure exoſa eſt, ut licet alias ad ſuperiorem judicem, omiſſo medio, appellare non liceat, *l. imperatores. 21. ff. de appellat.* minima tamen ſuſpicio faciat, ut jure ad ipſum provocari poſſit, ſecundum Panorm. & alios *in c. dilect. X. de appellat.* idque adeo verum eſſe intelligitur, ut nulla præſcriptione induci queat, ne ad ſummum Principem appelletur, ſaltem ob præjudicium illius præeminentiæ, Bald. *in Auth. quas actiones. n. 14. verſ. ex his apparet. C. de SS. Eccleſ.* ac propterea nec ſtatuto aut conſuetudine tolli poſſit appellatio, *cap. venientes.* ubi Panorm. & alii, *de jurejur.* Bart. *in l. omnes populi. 9. n. 27.* ubi Dd. *commu. ff. de juſt. & jur.* Ang. Peruſin, *in l. 1. §. interdum. n. 2. ff. a quibus appell. non licet.*

66 Verum hoc non obſtante, judicem ſeu Magiſtratum crimen adverſus ſeipſum commiſſum vindicare & punire poſſe, adeoque competentem judicem eſſe, afferere nil quicquam dubito, cum Nic. Reuſner. *l. 3. conſil. 5.* cujus opinio quoque in practica recepta eſt, *atteſtante uſu fori quotidiano.*

67 Neminem ſiquidem, opinor, in praxi paululum verſatum latet, magiſtratum injuriam, quam ratione officii publici patitur, propria auctoritate recte punire: præſertim ſi ea notoria ſit, & pœna non tam ad privatam, quam reipubl. vindictam tendat, Andr. Gail. *lib. 1. obſerv. 30. n. 4.* ſiquidem præſumptio regulariter militat pro Magiſtratu, *cap. 1. in præſentia. X. de renunciat. c. ficut nobis. 16. X. de ſent. & re judic.* quod multo magis procedit in delictis gravioribus, quæ puniri, atque maleficos coërceri, reipubl. intereſt, *l. ita vulneratus. 51. § æſtimatio. ff. ad L. Aquil.* hinc & juris eſt indubitati, omnibus Magiſtratibus, ſecundum jus poteſtatis ſuæ, (hoc eſt, ſecundum ordinem Magiſtratus alias majorem, alias minorem,) conceſſum eſſe, jurisdictionem ſuam defendere pœnali judicio, ſecundum Ulp. *in lege 1. in pr. ff. ſi quis jus dic. non obtemp.* Oldend. *in claſſ. 1. act. 2. verſ. ſed dicat aliquis. & verſ. ex his apparet.*

Quod minus dubii habet in ditionibus Elect. 68
Saxon. ubi nobilibus aliisque Magiſtratibus, in foro ſuo ac cauſa propria, etiam civili, ſubditos ſuos convenire fas eſt, adhibito tamen notario judicii jurato, ob textum clarum in *proceſſ. jud. nov. tit. 2. §.* ob wir auch wohl. *ibi:* Ob wir auch wohl geſchehen laſſen können, daß diejenigen, ſo mit Gerichten von uns beliehen, wie bißher, als hinführo, ſich derer gebührlichen gebrauchen, und vor denſelben ihre Unterthanen rechtlich belangen mögen; Dieweil aber in ſolchen Occaſionen der Partheyligkeit und anderer Unrichtigkeit halben, die bey Haltung der Acten und ſonſten mit unterläufft, bey unſerer Regierung allerhand Beſchwehrden einkommen: Wollen wir, daß zu Vorkommung derſelben, diejenigen, ſo ſich zur Gerichtsverwaltung gebrauchen laſſen, bey Antretung ihrer Beſtallungen, in Beyſeyn der Unterthanen, wie auch die zu den Proceſſen erforderten Notarii gleich andern Actuariis, wenn ſie nicht obgedachter Maſſen ſemel pro ſemper und in genere zu den Gerichten geſchworen, jedesmahl vereydet, auch wie und wenn ſolches geſchehen, bald Anfangs der Acten regiſtriret werden ſoll.

Nec quicquam contra hoc facit regula illa vul- 69
garis, neminem ſcilicet in propria cauſa judicem eſſe poſſe ac debere, *per jura antea allegata;* *nam* Magiſtratus delicta adverſus ſeipſum commiſſa vindicans, in cauſa propria jus dicere nequaquam perhibetur; ſiquidem ea demum cauſa judicis propria eſſe dicitur, cujus commodum vel incommodum ad ipſum principaliter ſpectat: cujusmodi ſane cauſa criminis publici non eſt, ut in qua judex jus dicere cenſetur de eo, quod reipubl. intereſt, puta, delicti coërcendi cauſa, ut pœnam nocentes luant, Cravet. *l. 3. conſ. 369. n. 4.*

Præterea tum demum in propria cauſa judex 70
quis eſſe prohibetur, ſi affectionis aut ſuſpicionis ratio evidens & manifeſta probetur: ſecus autem, ſi jurisdictionis cauſa appareat, Nic. Reuſner. *d. l. 3. conſ. 5. n. 45.* nam tum judex publica fungitur autoritate, ejusque vigore & judicium & ſententiam fert, *l. Barbarius. 3 ff. de offic. præt. c. 1. de judic. in 6to.* non tam ſecundum propriam ſcientiam & conſcientiam, quam ex fide & probationibus factorum controverſorum, quæ ex jure auctoritatem & valorem recipiunt, *cap. quoniam. 11. X. de probat. cap. 1. X. de re judicat. cap. paſtoralis. 28. §. quia vero. X. de offic. delegat. l. illicitas. 6 §. veritas.* ibi: *ex fide eorum, quæ probantur in judicio. ff. de offic. præſid.* Did. Covarr. *l. var. reſol. c. 1.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. lib. 1. c. 24.* adeoque judex non ex ſe ipſo aut conſcientia ſua, quam uti priva-

privatus habet, ſed ex auditis ac viſis apud judiciorum acta, judicare ſolet ac debet, *can. judicet. 3. qu. 7.*

71 Addit & hoc Reuſner. *d. conſ. 5. n. 44.* Magiſtratum in propria cauſa jus dicere non plane prohiberi; quum poteſtatem hancce conſuetudo ipſi tribuat, *c. cum contingat. 13. in fin. X. de for. compet. c. delicti. 4. X. de arbitr.* ubi gloſſ. in verb. *conſuetudinem. c. 1. in fin.* ubi gloſſ. in verb. *punire. de pœn. in 6to. l. 1. & ult. C. de emancipat. liber. l. 2. C. quæ ſit longa conſuet.* Innocent. *in c. cum ab eccleſiarum. n. 3. de offic. judic. ordinar.* & in *c. novit ille. n. 6. de judic.* Æg. Boſſ. *in tit. de foro compet. n. 38.* Cravett. *l. 3. conſil. 469. n. 5.* quin nec judex in cauſa propria quis eſſe prohibetur, ſi factum ſit evidens & notorium, ut in crimine perpetrato; ſiquidem is tunc executor magis, quam judex habetur, Bartol. *in l. ſi quis id, quod jurisdictioni. n. 11. ff. de jurisdict.*

72 Quod vero dicitur, grave admodum eſſe, ſub judice ſuſpecto litigare, *ad id reſpondeo*, ſuſpicionem aliquam in judicem non cadere, quippe qui vir bonus eſt atque eſſe debet, *l. ſed ſi unius. 17. §. ait.* ubi Bartol. *ff. de injur. l. continuus. 137. §. cum ita.* ibi: *ad judicem, hoc eſt, ad virum bonum remittamus. ff. de verb. oblig. l. vir bonus. 18. ff. judic. ſolv.* judicis enim ſapientis eſt, ſemper verum ſequi, habere in conſilio fidem, religionem, æquitatem: libidinem autem, invidiam, metum, cupiditates omnes amovere: maximi æſtimare conſcientiam, mentis ſuæ meminiſſe poſſe: quem oderit, abſolvere, quem non oderit, condemnare; & ſemper non quæ velit ipſe, ſed quid lex & religio cogat, cogitare: eorumque omnium ſe Deum habere teſtem; cum adminiſtrationis reddenda ſit ratio, ut ſcribit *M.* Tull. Cic. *pro Cluent.* Et ut maxime 73
cauſa aliqua ſuſpicionis ſubſit; explorati tamen juris eſt, propterea judicem non in totum eſſe removendum, quaſi ſuſpectum, ſed eatenus duntaxat, ut alius ei minus ſuſpectus adjungatur, ut eſt in *Nov. 89. & Auth. ſi vero contigerit. C. de judiciis.* gloſſ. *in l. apertiſſimi.* in verb. *judices. C. eod. tit.* Mynſing. *cent. 2. obſerv. 52.* cum quo convenit *Ord. proc. jud. Sax.* quæ in cauſa etiam civili hoc caſu juratum aliquem notarium adhiberi vult, in *tit. 2. dict. §. ob wtr. ic.* Accedit & hoc, quod judex in delicto ſeu crimine notorio, tanquam ſuſpectus recuſari, nullo modo poſſit aut debeat, *cap. propoſuit. 24.* ubi gloſſ. *X. de appellat.* Ant. Gomez. *var. reſol. tom. 3. c. 1. n. 46.*

QUÆSTIO CV.

An, & quatenus Procurator, tam ex parte Accuſatoris, quam Accuſati, in Criminalibus intervenire queat?

S U M M A R I A.

1. *Advocati & procuratores aliorum ſunt patroni.*
2. *Accuſatoris procurator in cauſa quavis criminali hodie admittitur, n. 8. 9.*
3. *Jus civile non admittit procuratorem accuſatoris, & quare, n. 4. 5.*
6. *Pœna talionis hodie abiit in deſuetudinem.*
7. *Ceſſante cauſa prohibitionis, ipſa ceſſat prohibitio.*
10. *Nomine Univerſitatis criminaliter agentis admittitur ſyndicus, n. 11.*
12. *Quod & verum, ſi contra univerſitatem agatur.*
13. *Inſtrumentum ſyndicatus quale eſſe debeat.*
14. *An nomina eorum, a quibus ſyndicatus conſtituitur. in ſyndicatus inſtrumento ſint exprimenda, n. 15.*
16. *Ex parte accuſati, num in criminalibus procurator debeat admitti.*
17. *Affirmantium opinio quibus nitatur fundamentis, n. 18. 19. 20. 22. 23. 24.*
21. *Rei ſunt favorabiliores, quam actores, quatenus hoc ſit verum, n. 23.*
25. *Negativa opinio verior eſt, n. 26. 39. 40. 41.*
27. *Reſpondetur ad argumenta contraria, n. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38.*
28. *Explicatio l. 33. § publice. ff. de procurat. & l. 3. C. de accuſat. n. 29.*
42. *Referuntur rationes, ob quas procurator rei accuſati non ſit admittendus, n. 43. 44. 45. 46. 47.*
48. *In foro quoque Saxon. procurator accuſati repellitur.*
49. *Obſervantia Scab. Lipſ. n. 50.*
51. *Quod & verum eſt in proceſſu inquiſit. n. 52.*
53. *Nec pro reo incarcerato procurator intervenire poteſt, n. 54. 55. 56.*
57. *Sententia Scab. Lipſ.*
58. *Mulier accuſata de crimine, ipſamet debet comparere, non etiam curator ejus admittitur, n. 61. 62.*
59. *In cauſa civili mulier perſonam ſtandi in judicio non habet, n. 60.*
63. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
64. *Procurator abſentiam rei defendere volens, ante litis conteſtationem admittitur, n. 65. 66. 67.*
68. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
69. *Defenſor nomine accuſati exceptiones declinatorias aut dilatorias ante litis conteſtationem opponere poteſt, n. 70.*
71. *Obſervantia Scabinorum Lipſienſium.*
72. *Reo in judicio præſenti, adjungi poteſt advocatus, ad opponendas exceptiones, reumque defendendum. n. 73. 74. 75.*
76. *Obſervantia Scabinorum Lipſienſium.*
77. *In publicis judiciis, in quibus nec capitalis, nec alia corporis afflictiva pœna irroganda venit, procurator rei admittitur, n. 78.*
79. *Sicut & in actione injuriarum, quoties pœna corporalis reo non infligitur.*
80. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
81. *Pater filii defenſor admittitur in judicio criminali, n. 82. 83.*

1 PRÆTER perſonas principales, de quibus dictum *qu. præced.* ſunt & aliæ acceſſoriæ perſonæ, quarum conſideratio quoque habenda eſt in proceſſu ordinario, nimirum ADVOCATI, & PROCURATO-

RATORES, ceu patroni cauſarum, qui non pro ſe, ſed pro aliis poſtulant, hoc eſt, non ſuum, ſed alterius deſiderium in jure ac judicio, tum aſſerendo, tum contradicendo exponunt, *l. 1 & 2. §. 6. verſ. item ſenatusconſulto. ff. de poſtul. Hi an in cauſis criminalibus admittendi ſint*, quæſtio videtur non expedita; pro cujus reſolutione, inter procuratorem accuſatoris, & rei vel accuſati, diſtinguendum eſſe reor.

2 Quoad perſonam accuſatoris, hanc pono regulam univerſalem, quod hodie Procurator accuſatoris in cauſa quavis criminali intervenire, & accuſationem criminaliter inſtituere ac perſequi poſſit.

Q. 1. An pro accuſatore in cauſis criminalibus procurator queat intervenire?

Idque juris hodie obtinet: licet de jure 3 civili aliud dicendum; equidem me non latet, ſecundum regulas juris civilis ne quidem ex parte accuſatoris ad crimen publicum perſequendum conſtitui poſſe procuratorem aut actorem, *l. pen. ff. de publ. judic. l. 1. ff. an per alium cauſ. appellat. l. de fide. 16. C. ad L. Corn. de falſ.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. l. 1. qu. 79.* Nic. Reuſner. *l. 3. conſ. 3. n. 2.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de procurat. n. 5.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſput. 4. theſ. 4. lit. A.* Andr. Rauchbar. *lib. 1. qu 7. n. 1.* etiamſi accuſator ſit perſona illuſtris & clariſſima, *l. tunc convenit. 15. C. de accuſat. l. ult. §. adeo autem. C. ubi ſenator. vel clariſſ.* Andr. Gail. *lib. 1. de pac. publ. c. 10. n. 12.* Tib. Decian. *in tr. crim. l. 3. c. 36.* Rauchb. *d. l n. 2.*

4 Cujus ratio præcipue hæc eſt, quod, cum quilibet accuſator ad pœnam talionis inſcribere neceſſe habeat, tam ex lege canonica, quam civili, ne innocentia cujusquam temere vim calumniæ patiatur, *§. pœna. Inſt. de injur. l. ſi cui. 7.* ubi Bartol. *ff. de accuſat. & l. ult. C. eod. tit. l. 2. C. de his, qui accuſar. non poſſ. can. quisquis. 2. qu. ult.* quin & accuſator cum accuſato in pari cuſtodia debeat detineri, *d. l. ult.* ubi Bartol. *l. 3. ff ad L. Jul. Maj.* accuſatorem certe in judicio præſentem adeſſe oportet, ut, ſi fortaſſis ab accuſando deſiſtat, aut alias in probatione deficiat, condemnari ſe videat in pœnam ſenatusconſulti Turpilliani, aut talionis, *d. l. ſi cui. 7. ff. de accuſat. l. 1. C. ad SCT. Turpil. l. quis repente. 3. §. ult. ff. eod. tit. l. ult. C. de accuſat.* quæ pœna cum in procuratore locum non habeat, quippe cujus factum in cauſa tanti præjudicii domino obeſſe ſolet, *l. non ſolum. 39. in pr. ff. de procurat.* ſatis exinde apparet, fruſtra procuratorem in cauſa criminali conſtitui, *c. tua. 5. X. de procurat. can. ſi quando. 2. qu. 6. can. in criminalibus. 5. qu. 3. can. abſque. 3. qu. 9.*

5 Idque procedere vulgo putant, ut, ſive per viam accuſationis, ſive inquiſitionis duntaxat, aut denunciationis, procedatur ad crimen publicum perſequendum, omnino non admittatur procurator; quoniam inquiſitio, ut & ipſa denunciatio, de jure civili ſuccedit loco accuſationis, *cap. qualiter. & 23. X. de accuſat.* Bartol. *in l. 2. §. ſi publico. ff de public. judic.* Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 24. n. 37. & l. 3. conſ. 3. n. 8.* quin imo etiam in delictis privatis, ut & popularibus cauſis, nedum in publicis criminibus, ex parte actoris propriam injuriam non perſequentis procurator rejicitur, *l. qui populari. 5. & l. licet. 42. ff. de procurat.* ſicuti nec interdicto de liberis exhibendis, ex parte agentis procurator admittitur, *l. 40. verſ. denique. ff. de procur. l. 1. §. 1. ff. an per alium cauſ. appellat.* Reuſner. *dict. conſil. 3. n. 9.*

Sed prædicta ratio hodie ceſſat; moribus 6 enim noſtris pœna talionis, & inſcriptionis ſolennitas, paſſim in deſuetudinem abiit, Bartol. *in l. 6. & l. 7. n. 12. ff. de accuſ.* Jul. Clar. *in pr. §. ultim. qu. 12. n. 17.* Chil. König *in proc. c. 47.* ac reſcripto Carol. V. Imper. penitus poſtea ſublata fuit, in *Ord. crim. art. 12.* idque ea potiſſimum ratione, ne metu propriæ ſalutis ab accuſatione quis deſiſtat, & ſic crimina impunita remaneant; cum plures accuſatores criminum & quaſi vindices extare, utile ſit reipublicæ, Bartol. *in dict. l. ſi cui. 7. n. 2. in fin. ff. de accuſat.* Salycet. *in l. 3. n. 4. C. qui accuſ. non poſſ.* Felin *in c. ſuper his. n. 3. de accuſat.* Foller. *in pract. crim. fol. 136. n. 2.* Jod. Damhouder. *in prax. rerum crim. c. 5. n. 5.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 8.* Æg. Boſſ. *in tit. de accuſat. n. 2.* Gigas *in tr. de crim. læſæ Majeſt. l. 1. tit. qualit. in crim. laſ. Majeſt. proced. qu. 1. n. 5.*

Quare nil amplius prohibet, unumquemque 7 alieno nomine accuſare poſſe; ceſſante enim cauſa prohibitionis, ipſa prohibitio quoque ceſſat, *cap. cum ceſſante. 60. X de appellat. l. adigere. 6. §. quamvis. ff. de jur. patron.* Jaſon *in l. quod dictum. 32. n. 2. ff. de pact.* Cravett. *l. 4. conſil. 556. n. 4.* Nic. Everhard. *in Loco a ceſſat. ration. n. 2.* Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſtor. P 3. q 122. n. 28.* Andr. Tiraquell. *in regul. ceſſante cauſa. n. 130.* Petr. de Ubald. *in tr. de duob. fratrib. P. 6. qu. 9. n. 10. verſ. quinto quia reſponſio. &c.*

Moribus itaque noſtris & ex uſu fori, procu- 8 rator ex parte accuſatoris indiſtincte admittitur, juxta regulam ante poſitam, Andr. Rauchbar. *l. 1. qu. 7. n. 3.* Proſp. Farinac. *in prax. crim. qu. 12. n. 53.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. theſ. 4. lit. A.* Andr. Gail. *lib. 1. de pac. public. c. 10. n. 12.*

Quod & in Imperio Romano-Germanico 9 dubium non habet, ob verba manifeſta *art. 12. Ord. crim. Car. in pr.* ibi: So bald der Angeklagte zu Gefängniß angenommen iſt, ſoll der Ankläger oder ſein Gewalthaber. &c. unde clariſſime patet, in criminalibus quoque cauſis mandatarium ſeu procuratorem ex parte actoris admitti: idemque in foro Saxonico quotidie practicatur, ac ejusmodi procurator accuſatoris in cauſis criminalibus vulgo appellari ſolet peinlicher Anwaldt, Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de procurat. verſ. & hæc quidem jure civ* ibi: *Moribus autem noſtris a parte accuſatoris indiſtincte procurator admittitur, ſive agat criminaliter, ſive civiliter; quia lege patria accuſator non item tenetur ad pœnam talionis, veluti juribus noſtris, ſed tantum ſumptus præſtat, & mulctam pecuniariam, ſi in accuſando defecerit: ut nulla cauſa ſit, quamobrem procurator non ſit admittendus.* Nic. Reuſner. *l. 3. conſil. 3. n. 18. & 19.* Matth. Stephan. *in not. ad dict. art. 12. Ord. crim. Car. n. 3. verſ. quod attinet procuratorem accuſatoris. &c.* Andr. Rauchbar. *d. qu. 7. n. 3.*

Eaque regula vera quoque eſt, ſi univerſitas 10 criminaliter agat; Quod ſi enim ad accuſandum procurator admittitur in cauſis privatorum: multo magis certe in caſu reipubl. aut univerſitatis, quæ & ipſa jure privatorum utitur, actor vel ſyndicus admitti debet, per quem tanquam in republ. quod communiter agi fierique oportet, agatur & fiat, *l. 1. §. 1. 2. 3. ff. quod cujusve univ. nom.* quum præſertim vix alia ratione, quam per procuratorem aut

Q. 2. Num in cauſa univerſitatis criminali ſyndicus admittatur?

Digitized by Google

aut ſyndicum litigare commode queat; quippe cum univerſitas nec convenire, nec agere recte queat, niſi per ſyndicum vel actorem, qui ipſam repræſentat, Specul. *in tit. de ſynd. n. 5.*

11 Quo & facit *l. tam collatores. 18. §. ut autem. & §. hoc quoque adjecto.* ibi: *ſyndici litigantes. C. de re militar. l. 12.* ubi Imperator Anaſtaſius diſerte tradit, quod provinciales per actores aut ſyndicos, tam in cauſis criminalibus, quam civilibus, etiamſi ex publicis cauſis deſcendant, comparere & litigare poſſint; ideoque a Collegiis quibusdam juridicis concluſum fuiſſe, refert Nic. Reuſner. *dict. l. 3. conſ. 3. n. 23.* daß ſolcher peinliche Proceß durch einer Ehrſamen Landſchafft conſtituirten Syndicum, wie ſonſten beym Landsfürſten durch ſeinen Anwaldt, wohl verrichtet werden möge, &c.

12 Quin & ſi contra univerſitatem criminaliter agatur, procurator pro ea intervenire recte poterit, ut tradit Bald. *in l. 2. C. de accuſat.* Hippolyt. de Marſil. *in pract. crim. §. ſequitur. n. 24. & 25.* ut dubium ſic prorſus non ſit, quin ſyndicus vel actor accuſare poſſit nomine univerſitatis, etiam in cauſis criminalibus, quippe per quem univerſitatis negotia expediri ſolent, *d. l. 1. §. quibus autem. ff. quod cujusque univ. nom.* Bartol. *in l. 2. C. de accuſat.* Jac. de Belvis. *in pract. crim. lib. 3. c. 28. n. 15.* Mynſinger. *centur. 4. obſerv. 76.*

13 *Q. 3. Quale debeat eſſe inſtrumentum ſyndicatus?*

Quod tamen eatenus verum eſſe puto, ſi actor vel ſyndicus, nomine univerſitatis aliquem accuſare volens, ſyndicatus inſtrumentum producit legitimum, in quo hæc quatuor præcipue comprehendenda eſſe, monet Speculat. *in tit. de ſyndicat. n. 21.* nimirum quis conſtituat? ad quas cauſas & lites? contra quem? & quomodo ſit conſtitutus aut quare? quæ & ipſa in mandato procuratorio pleraque ſervantur, juxta *l. 65. ff. de procurat.* ubi JCtus Modeſtinus in hunc modum ſcribit: *Si* (inquiens) *procuratorem abſentem Dominus ſatisdatione relevare velit: literas ſuas ad adverſarium dirigere debebit, quibus ſignificet, quem adverſus eum procuratorem, & in qua cauſa fecerit: ratumque ſe habiturum, quod cum eo actum ſit. Hoc enim caſu literis ejus approbatis, velut præſentis procuratorem intervenire, intelligendum eſt.* Nic. Reuſner.

14 *d. conſil. 3. n. 11.* Illud hic quæri ſolet, *an nomina eorum, a quibus ſyndicus conſtituitur, ſubſcribenda, aut in ſyndicatus inſtrumento exprimenda ſint?* quod negandum videtur; ſiquidem nunquam, exceptis iis caſibus, ubi ad alienationem faciendam ſyndicus conſtituitur, *l. ult. C. de præd. decur. lib. 10.* inſcriptio aut ſubſcriptio illa neceſſario requiritur, ſicuti nec auctoritas Superioris, Reuſner. *d. conſil. 3. n. 120.*

15 Rectius tamen atque tutius utrumque, & nominum inſcriptionem, & auctoritatem Superioris adhiberi, & inſtrumentum inſeri, ſi commode fieri queat, concludit Bartol. *in l. 1. n. 2. & 8. ff. de alb. ſcrib.* quem ſequitur Specul. *in tit. de procur. n. 9.* per *d. l. 1. &* Auth. *præſidis. in pr. C. de epiſcop. audient. & l. hac conſultiſſima. 8. C. qui teſtam. fac. poſſ.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. quod cujusque univerſ. nom.* Chilian. König, *in pract. c. 19. n. 2. & 4.*

16 Et hæc ita ſe habent in perſona accuſatoris: *Ex parte vero accuſati vel rei, utrum procurator ſeu defenſor admitti debeat*, res paulo difficilior & obſcurior eſſe videtur; propter textus & rationes juris, quæ pro utraque ſententia, tam affirmativa,

Q. 4. An in criminalibus procurator rei ſit admittendus?

quam negativa proferri poſſunt; Etenim ſi quis affirmative hanc quæſtionem decidere velit, is fundamentis haudquaquam deſtituetur;

1. Namque videtur opinio affirmativa probari poſſe ex *l. ſervum. 33. §. publ. ff. de procurat.* ubi diſerte ſcriptum eſt, etiam in capitalibus judiciis, a quibuscunque reum defendi poſſe, adeoque æquum eſſe, quemvis pro eo verba facientem & innocentiam excuſantem, audiri: quem textum licet nonnulli ita corrigant, quaſi pro *innocentia* legi debeat *abſentia. arg. l. pen. §. ad crimen. ff. de publ. judic. l. 3. C. de accuſat.* minime tamen correctio iſta, utpote odioſa, erit admittenda. & quod in *d. §. publice.* verbo *defendendi* non tam abſentiæ, quam innocentiæ excuſatio, & ſic plena defenſio ſignificetur, eaque legibus publicorum judiciorum permiſſa, ac propterea vulgaris illa interpretatio abſentiæ excuſatione nimis coacta & improbabilis ſit; aperte teſtatur Jac. Cujac. *l. 20. obſerv. 20.* ubi exemplum ponit de Stehnio Thermitano, cui reo capitalis criminis, legibus cognitorem, qui quaſi procurator eſt, datum vel adſcriptum, apud Ciceronem videas *de jure dicendo in Verrem.* 17

Ex quo eſt reſcriptum illud Alexand. *Imperat. in l. 3. C. de accuſat. Reos* (inquit ille) *capitalium criminum, abſentes etiam per procuratores defendi, leges publicorum judiciorum permittunt.* quo in loco *Accurſius* dicit, etiam ad ſententiam usque reum defendi poſſe ac debere; nam, ut idem Imper. alias reſcripſit, multo juſtius eſt, hujusmodi defenſorem audire, quam abſentem aliquem, quaſi contumacem & indefenſum, gravi condemnatione afficere, *l. exigendi. 12. C. de procurat.* 18

2. Confirmat hanc ſententiam, quod appellationis cauſa ejus, qui ad beſtias damnatus eſt, per procuratorem reddi poteſt, *l. 18. ff. de appellat. l. 1. ff. an per alium cauſ. appellat.* Nic. Reuſner. *l. 2. dec. 10. n. 20. & l. 3. conſil. 4. n. 18.* 19

3. Si actori ſive accuſatori procuratorem habere licet, uti certiſſimum eſt ex regula antea tradita: multo magis hoc licebit accuſato ſeu reo, ſaltem ad defendendum; vulgata ſiquidem juris eſt regula, reum accuſatum cum accuſatore ad imparia judicari non oportere: neque actori licere, quod reo non permittitur: & quod actori licet, reo quoque permitti debere, *l. non debet. 41. ff. de reg. jur. c. non licet. 32.* ubi Dyn. *X. de reg. jur. in 6to.* nam & alias in jure benignius agitur cum reo, quam cum actore, *l. qui. 4. & l. ult. C. de edend.* quippe favorabiliores rei, quam actores, habentur, *l. favorabiliores. 125. ff. de reg. jur. l. inter. 38. ff. de re judicat.* 20

Unde fit, quod reus pluribus defenſionibus, non ſolum diverſis, ſed etiam contrariis uti poſſit, *l. cum. 25. in pr. ff. de probat. l. 5. & 8. ff. de except. l. ſiquidem. 9. C. eod.* quod non ſimiliter facere licet actori, qui actionibus pluribus ex eadem cauſa, vel oneroſa, vel lucrativa, adverſus unum vel plures competentibus, experiri nequit, ſed una electa, altera excluditur, *l. quod. 9. §. eligere. ff. de tribut. action. l. omnes. 17. ff. de oblig. & action. l. ſi mihi. 17. ff. de legat. 1.* item, quod in capitalibus cauſis reis tres dilationes & plures horæ: actoribus vero non niſi duæ olim permiſſæ fuerint, *l. ult. C. de pœn.* unde patet, omnia reo licere, quæ actori conceduntur: ſed non vice verſa actori competere, quæ reo ſunt licita, *l. 6. C. de tempor. in integr. reſtit. l. poſt litem. 17. & l. quæ omnia. 25. ff. de procurat.* 21

4. Mo-

22 4. Movere aliquem poteſt hoc, quod cum reus accuſatus cuſtodiæ commiſſus ſit, ita ut ſemper ad manum, cum opus eſt, haberi ac produci poſſit: ceſſet hoc caſu prohibitionis ratio, ſaltem quoad procuratorem, quod nempe ſe aut corpus ſuum pro reo ad pœnam ex delicto alieno obligare non poſſit; quæ ſola ratio procuratorem, a cauſa capitali pro reo peragenda, repellit, *l. ſi a reo. 70. §. ult. ff. de fidejuſſ.* Bartol. *in l. ſi quis. 4. n. 1. ff. de cuſtod. reor.* & in *l. quoties. 21. ff. de nox. action.* ceſſante autem prohibitionis ratione, merito quoque ceſſat & ipſa prohibitio, *l. adigere. 6. §. quamvis. ff. de jur. patronat. l. quod dictum. 32. ff. de pact.*

23 5. Accedit, quod accuſato permiſſa ſit defenſio; quippe quæ ne beſtiis quidem, nedum homini, imo nec diabolo denegari debet, *l. 3. ff. de juſt. & jur.* ubi Jaſon *n. 17. l. 1. §. cum arietes. ff. ſi quadr. pauper. feciſſ. dicat. l. 4. l. 5. & l. ſcientiam. 45. §. qui cum aliter. ff. ad L. Aquil.* merito ergo pleniſſime & apud omnes, accuſato patere debet defenſio, ita ſcilicet, ut non ſolum per ſe, ſed etiam per procuratorem ſeu defenſorem ſuas exceptiones, ceu legitimas defenſiones, recte proponere queat; maxime ſi perſonæ conjunctæ ſint, quas & ipſas in judicio alterius nomine liti ſe offerre, & ſic conjunctam perſonam defendere poſſe, indubitati juris eſt, *l. 1. § ultim. ff. de poſtul. l. ſed & 35. ff. de procurat. l. ſi vero. 5. §. hac. verſ. vel qui affinitate. ff. de his, qui dejec. c. ſi duo. §. fin. de procurat. in ſexto.*

24 6. Permiſſa reo defenſione ac probatione innocentiæ ſuæ, nequaquam ei denegari debent media, per quæ ad defenſionem ac probationem iſtam innocentiæ perveniri poteſt; conceſſo namque uno, omnia ſimul videntur conceſſa, ſine quibus conceſſio iſtius alias foret inutilis ac parum profutura, *l. 2.* ubi Dd. *ff. de juriſdict. l. item ſi. 7. §. quod dicitur. ff. ad SCtum Maced. l. 3. §. ſed ſi quid.* ubi Bald. *ff. de negot. geſt. l. inter. 26. §. cum inter. ff. de pact. dotal.* proin nec procuratoris copiam accuſato adimi poſſe, conſentaneum eſt; quippe cujus auxilium defenſioni multum inſervire poteſt; ne, quod una manu datur, altera rurſus per indirectum auferri cenſeatur; cum, quod directe non licet, nec per indirectum licere debeat, *arg l. cum hi. §. ſi cum lis. ff. de pact. l. athletas. 4. §. ait. ff. de his. qui not. infam. l. 27. ff. ad L. Falcid. l. ult. C. de uſur. rei judic. l. palam. 40. ff. de rit. nupt. l. ſcire oportet. 27. §. 1. ff. de tutor. & curat. dat. ab his.*

25 Etſi vero hæc argumenta talia ſint, ut ex iis opinio affirmativa luculenter probari queat: nihilominus tamen *JCtus* Papinianus hanc quæſtionem negative decidit in *l. pen. §. ad crimen. ff. de public. judic.* quando ait: *Ad crimen judicii publici perſequendum fruſtra procurator intervenit, multoque magis ad defendendum.* qui textus adeo commovit *Interpp.* ut fere unanimiter aſſerere haud dubitaverint, in cauſis criminalibus procuratorem pro reo nequaquam admittendum eſſe; non ſolum ad litem conteſtandam: ſed nec ad defendendum aut reſpondendum aliis interrogationibus, quæ fiunt a judice ſuper crimine commiſſo, de quo accuſatur, gloſſ. & Bartol. *in d. l. pen. §. ad crimen* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. l. 1. q. 80.* Hippol. de Marſil. *in pract. §. ſequitur. n. 22.* Nic. Reuſner. *l. 3. conſ. 4. n. 26. & ſeqq.* Ægid. Boſſ. *in pract. tit. an in crim. judic. pro alio quis inter. n. 9.* Andr. Rauchb. *l. 2. qu. 7. n. 5. & ſeqq.* Matth. Weſenbec. *l. 1. conſ. 43. n. 167.* Helfric. Ulric. Hunn. *l. 4. var. reſol. P. 5. qu. 5.* Matth. Stephan. *in not. ad art. 12. Ord. crim. Car. n. 3. verſ. ex parte accuſati vel. &c. reg. 322.*

Quod verum eſſe, putat Julius Clar. *d. qu. 32. verſ. item quæro, &c.* non ſolum in publicis, ſed etiam privatis delictis, ita, ut procurator intervenire non poſſit ad reſpondendum accuſationi, vel inquiſitioni, vel interrogationibus, quæ fiunt a judice ſuper delicto, ſive in primo, ſive altero, aut alio quolibet examine: ſed quod reus ipſe in locum judicii vel tormentorum, aut, ut loquuntur, ad juris bancum ſeu tribunal, perſonaliter deduci, ac per ſe ipſe reſpondere debeat; vid. Ang. Aret. *in tr. de maleſ.* in verb. *qui dominus judex, n. 15. &* ibid. Aug. *in addit. &* verb. *quod inquiſiti. n. 12.* Gandin. *de maleſact. rubr. de procurat. & defenſor. n. 26.* Etſi enim fidejuſſor offerat, ſe velle judicium in ſe ſuſcipere, & rei principalis exceptionibus uti: non tamen in criminalibus cauſis admittitur, in quibus perſona rei inquiſiti neceſſario requiritur, *l. 2. §. ſi quis. verſ. cum enim. ff. ſi quis caution.* Jaſon. *in l. ſi eum, 10. n. 2.* ubi & Bartol. *atque* Dd. communiter. *ff. eod. tit.* Proſp. Farin. *in prax. crim. qu. 34. n. 27.* Speculat. *in tit. de accuſat. n. 10.* Æg. Boſſ. *in tit. de carcerat. fidejuſſ. comm. n. 52.* 26

Ac ne quiſpiam ex rationibus & textibus antea adductis contrarium ſibi perſuaderi patiatur, reſponſiones nullatenus deficiunt; Quod enim *primo l. ſervum. 33. §. publice. ff. de procurat. & l. 3. C. de accuſat.* attinet, putat Jac. Cujac. *l. 13. obſerv. 20.* diſtinguendum eſſe inter crimina capitalia & non capitalia: quaſi in capitalibus verus admittatur procurator *d. l. 33. & l. 3.* at in criminibus non capitalibus nec procurator, nec defenſor admittatur: Sed reſponſionem hancce reſpuit generalitas textus in *l. penultim. ff. de public. judic.* in criminibus judicii publici defenſorem pro reo admitti, negantis: ubi vero lex non diſtinguit, nec nos diſtinguere debemus: legisque verba generalia generaliter intelligi debent, *l. de prec. 8. ff. de publ. in rem. action. l. 1. §. 1. ff. de legat. præſt.* neque Cujacii reſponſionem juvat, quod nominatim & expreſſe ſit ſermo de capitalibus criminibus, *in d. l. 3. C. de accuſat. & l. 33. §. publice. ff. de procurat.* nam illa, nempe *l. 3.* ad quæſtionem & facti ſpeciem Imperatori propoſitam reſcripta eſt; ideoque Alexander. Imper. de capitali crimine conſultus, de eo quoque reſpondere voluit: idem alias procul dubio reſponſurus, ſi in genere de criminibus publicis, vel in ſpecie de non capitalibus quæſitus fuiſſet. in hac vero, nempe *l. 33. §. publice.* utitur JCtus particula *&.* nec abſolute dicit, in capitalibus judiciis abſentium defenſionem dari, ſed ait: *& in capitalibus judiciis rei defenſorem admitti.* quibus verbis haud obſcure ſignificat, non ſolum in capitalibus criminibus, verum in aliis quoque, defenſorem pro reo intervenire poſſe. 27

Paulo aliter reſpondet Briſſonius, leges iſtas accipiens de capitalibus criminibus, quæ in privatum judicium deducuntur, in *libr. ſing. de adulter. c. 7. in fin.* allegatus a Rauchb. *d. qu. 7. n. 9.* unde vulgo aſſerunt, procuratoris dationem non prohiberi, quando ex cauſa per ſe capitali, civiliter ad pœnam pecuniariam agitur, Ant. Gabriel. *in comment. concl. l. 7. concluſ. 9. n. 43. & ſeqq.* Sed & hanc explicationem improbat Hermann. Vult. *in diſcept. ſcholaſt. c. 11.* Alii aliter reſpondent, ut videre eſt apud Andr. Rauchb. *d. qu. 7. n. 10. & ſeqq.* 28

Non

Digitized by Google

29 Non inepte forſan reſpondebitur ad *leges objectas*, reum abſentem defendi poſſe per procuratorem in capitalibus judiciis, non quoad cauſam principalem ejusque merita, & ad hoc, ut ſi excuſationes juſtam rationem habeant, abſolvatur abſens: ſed ſolum quoad allegandum abſentiæ cauſas & excuſationes innocentiæ; ne abſens damnetur, ſed ſententia differatur, ſi excuſationem ut juſtam judex approbarit: ac de tali defenſione accipiendam eſſe *l. 3. C. de accuſat. & l. 33. §. 2. ff. de procurat.* Satis ſuperque apparet ex *l. 10. & l. 13. ff. de public. judic.* in illa namque ſic ſcribit Papin. *Inter accuſatorem & reum cognitione ſuſcepta, excuſatio pro abſente juſtis rationibus admittitur; ne per triduum per ſingulos dies ter citatus reus damnetur: vel de accuſatoris abſentis, præſente reo, calumnia pronuntietur.* ubi pro reo abſente ad reddendam abſentiæ cauſam, ne tanquam contumax condemnetur, admittitur defenſor: at in *l. ſeq. 13.* expreſſe negatur, quod pro defendendo reo præſente procurator poſſit intervenire; quare juxta hanc diſtinctionem leges prædictæ erunt accipiendæ: neque huic reſponſioni quidquam adverſatur, quod in *d. l.* procurator admittatur ad reum defendendum; *ſiquidem* & per accuſationem abſentiæ, rectiſſime dicitur reus abſens defendi: ante litem conteſtatam quidem, ne bona abſentis annotata, poſt annum in fiſcum redigantur, *l. 1. §. ult. & l. ult. in pr. ff. de requir. vel. abſent.* poſt litem vero conteſtatam, ne citatus abſens pro contumaci habeatur, *l. 10. & pen. ff. de public. judic.*

30 2. Quod de cauſa appellationis per procuratorem reddenda affertur, ex *l. 18. ff. de appell.* illud parum obſtare videtur; *Siquidem* textus ille loquitur de domino provocante pro ſervo, qui in ejus eſt poteſtate: quod facere ei licet exemplo tutoris vel curatoris, qui poteſt accuſare vel defendere nomine pupilli, proſequendo ſuam vel aliorum injuriam, aut defenſionem propriam, *l. 2.* ubi Dd. *C. qui accuſ. non. poſſ.* Addit Reuſn. *l. 3. conſ. 4. n. 66.* aliud receptum eſſe in appellatione interponenda pro reo condemnato, de qua textus ille agit, quæ per procuratorem fieri poſſe creditur, *argum. l. addictos. 6. C. de epiſc. audient.*

31 Ad 3. *reſpondeo*, diſparem hic eſſe rationem accuſatoris & accuſati; pro illo enim admittendus procurator, quia crimen publici judicii perſequi licet cuilibet de populo; reipublic. enim intereſt, crimina deferri ac vindicari, ne impunita maneant, *§. 1. Inſtit. de publ. judic l. ita vulneratus. 51. ff. ad L. Aquil.* pro accuſato vero procurator propterea intervenire nequit, ne, pœna corporali reo abſenti indicta, judicium eludatur; ob diverſitatem itaque rationis, quæ eſt inter accuſatorem & accuſatum, hoc caſu nihil inferendum erit; quia de rebus differentibus idem intelligi nequit, *arg. l. 26. §. argento. ff. de aur. & arg. legat. l. ult. ff. de calumn. l. inter. 83. § ſacram. verſ. ſed hæc diverſa. ff. de verb. oblig. l. naturaliter. 12. ff. de acquir. poſſeſſ. l. 52. in pr. ff. eod. tit. l. ſi maritus. 10.* ubi Bald. *C. de donat.* Everh. *in topic. in Loc. a ſeparatis.*

32 Quod autem dicitur, reo in jure plus faveri, quam actori: illud ſimpliciter & abſolute verum non eſt, ſed in quibusdam ſolummodo caſibus, maxime vero in ſententia & deciſione cauſæ, ut ſcilicet tunc in dubio abſolvatur reus, quando partium jura dubia & obſcura ſunt, *c. cum ſunt. de reg. jur. in 6to. c. inter dilectos. 23. in fin. X. de fid. inſtrum. c. ex liter. 3.* ubi Panorm. *X. de probat.* ſicuti & in pœnis dictandis hoc procedit; cum ſatius ſit, impunitum relinqui facinus nocentis, quam innocentem damnari, *l. abſentem. 5. ff. de pœn.* ſed aliud eſt in præparatoriis judiciorum, in quibus magis favetur actori, quam reo, Bartol. *in l. de die. 8. ff. qui ſatisd. cog.* & in *l. ſi quis. 66.* in verb. *cum pertinentiis. ff. de judic.* & in *l. inter. 83. §. 1.* ibi: *actori potius credendum. ff. de verb. obligat.* gloſſ. *in c. cum ad ſedem. X. de reſtit. ſpoliat.* Andr. Gail. *l. 1. obſerv. 22. n. 4.*

In 4. argumento non ſit ſufficiens cauſarum 33 enumeratio, quare ex parte accuſati procurator intervenire non poſſit; id quod non ſolum propterea prohibitum, ne judicium eludatur, dum, reo abſente, ſententia a judice executioni mandari nequeat, quippe quod noxa caput ſequatur, *§. omnes. Inſt. de nox. action. l. 1. C. eod. tit. l. qui. 20. & l. ult. ff. eod. l. quod dicitur. 18. ff. de furt. l. 1. §. 14. ff. depoſit.* & pœnæ ſuos tenere debeant auctores, *l. ſancimus. 22. Cod. de pœn.* ſed &, quo delinquentis rei præſentis perſona melius arguatur ex ipſo vultu, & variatione ejus, aut mutatione coloris, aut trepidatione, aliisque ſignis & indiciis, *l. 1. & 2.* ubi Dd. *C. de cuſtod. reor. l. 3. §. ita. ff. de teſtib.* hocque reſpectu ne quidem is, qui in vinculis & carceribus poſitus eſt, regulariter pro præſente habetur, ſecundum gloſſ. *in l. 5.* verb. *præſens. ff. de procurat. l. non tantum. 51. §. ſenatusc.* in verb. *abeſſe. ff. de fideicom. liber. & l. 4. §. abeſſe. ff. de damn. infect.* Nic. Reuſn. *l. 3. conſ. 4. n. 75.* Proin, licet una ratio ceſſet, altera tamen non deficit, quæ pro reo etiam incarcerato procuratorem admitti prohibet.

5. *Non obſtat*, quod de defenſione affertur; 34 hanc enim jure etiam naturali accuſato permiſſam eſſe, nemo facilè inficias ibit: ſed diſtinguendum eſt inter defenſionem ipſam, & modum proponendæ defenſionis; permittitur namque reo defenſio: modo ea ſit legitime propoſita, hoc eſt, ſecundum leges facta, quæ procuratorem pro reo ad defendendum non admittunt in cauſa criminali, *l. pen. §. ad crimen. ff. de publ. judic.* Jul. Clar. *d. §. ult. quæſt. 32. n. 16.*

Quod vero de perſonis conjunctis dicitur, eas 35 poſſe nomine defenſorio pro reo intervenire, *l. 1. §. ult. ff. de poſtul. l. ſi quis. 3. §. ſed etſi. ff. jud. ſolvi. l. ſed &. 53. ff. de procurat.* id eatenus verum eſſe conceditur, ut abſentiæ cauſas ſolummodo allegare poſſint; cujusmodi excuſationes admittuntur etiam ſine mandato, & fidejuſſione de judicato ſolvendo; quippe tunc non litem occupant, veluti procuratores, ſed abſentiam rei excuſant, Jul. Clar. *§. ult. q. 33.* in cauſa vero criminali ipſa, ne quidem conjunctæ admittuntur perſonæ, ſed reum perſonaliter comparere neceſſe eſt, Bart. *in d. l. pen. §. ad crimen. ff. de publ. jud.* & in *l. ſervum quoque. §. publice. ff. de procurat.* Nic. Reuſn. *d. conſ. 4. n. 52.*

6. *Denique*, quod dicitur, conceſſo aliquo, vi- 36 deri ſimul omnia media conceſſa, ſine quibus ad id perveniri nequeat, *l. 2. ff. de juriſd.* id accipiendum de mediis legitimis & jure probatis: ſecus 37 autem, ſi media non ſint ordinaria atque legitima, ſed indirecta, quo caſu locum habet regula: indirecte non licere, quod directe prohibitum eſt, *c. cum quod una via. 84. de reg. jur. in 6to. c. quanto. 26. de privileg. l. cum hi. 8. §. ſi cum lis. ff. de tranſact.*

Digitized by Google

act. l. ult. C. de uſur. rei judic. proinde permiſſa
reo accuſato defenſione, media quoque propo-
nendæ ac probandæ defenſionis, cenſentur con-
ceſſa: quatenus ſcilicet legitima ſunt, & legibus
non improbata: at legibus, procurator pro reo
in crimine publici judicii,ad defendendum inter-
venire,reprobatur, l. pen. §. ad crimen. ff. de publ. ju-
dic. l. pen. & ult. C. de accuſat.
38 Neque etiam putandum eſt, defenſionem rei
accuſati fieri aut conſiſtere non poſſe, absque in-
terventu procuratoris; quum ipſemet reus melius
& acrius propriam cauſam defendere poſſe cen-
ſeatur, quam procurator,cujus negligentia & cul-
pa reo non parum præjudicat, l. ſi. 8. §. ſi tutores.
ff. mandat. l. non. 32. §. ſi domini. ff. de arbitr. Dd.
in l. 1. §. ſi proc. ff. ſi quis jus dicent. non obtemp. &
in l. ſi ſe. 4. in pr. ff. de re judicat. Salycet. in Auth.
hodie. C. de appellat. Felin. in cap. 1. n. 6. ut lit. non
conteſt. & in cap. cum veniſſent. de reſtit. in integr.
Hartm. Piſtor. l. 1. qu. 36. Matth. Weſenbec. con-
ſil. 43. n. 176. Natta l. 3. conſil. 524.
39 Hæc ſunt, quæ pro utraque ſententia ſtabilien-
da, ab *Interpp.* in medium afferuntur: quibus ex-
actius conſideratis,quæſtionem hancce cum com-
muni Dd. ſchola negative decidere, nil quicquam
„ vereor: procuratorem ſcilicet ex parte accuſati,
„ nullatenus admittendum eſſe, neque ad reſpon-
„ ſiones faciendas, neque ad litem conteſtandam,
„ neque ad merita cauſæ alleganda: ſed ipſummet
„ reum in judicio criminali comparere, omniaque
„ proprio nomine peragere debere: hocque judicis
„ officium eſſe, abſentem ad comparendum com-
„ pellere: vel adverſus eum tanquam contumacem,
„ procedere, l. 53. ff. de re judic. Bald. in l. reos. 3.
n. 18. C. de accuſat. & in l. 16. ff. de offic. præſid.
40 Jul. Clar. l. 5. ſentent. §. ult. qu. 45. Hinc pru-
dentiſſime facturum judicem, ſcribit Æg. Boſſ. in
prax. crim. tit. an in crim. judic. pro alio. ſi com-
pellat reum ipſummet reſpondere, ac litem con-
teſtari: & a cautis atque prudentibus judicibus
frequenter hoc obſervari ſolere,& debere: Idem-
que confirmat Ant. Gomez. tom. 3. var. reſol. c. 1.
de delictis. n. 14. verſ. ſed certe hoc videtur dubium.
ubi clari juris eſſe, ait, quod in cauſis criminali-
bus reus in vinculis, aut incarceratus eſſe debeat:
& quod cauti prudentesque judices, ſemper actus
vel proceſſus, perſonaliter cum ipſo incarcerato
facere ſoleant: Idque communis uſus ac practica
quotidiana luculenter oſtendit, Nic. Reuſner. d.
l. 3. conſil. 4. n. 41.
41 Quibus ſic ſtantibus, regulam pono,
quod in cauſis criminalibus, rei abſentis
procurator ſeu defenſor, ad merita cauſæ
tractanda, non admittatur.

Hujus regulæ veritas licet ex antea dictis ſatis
ſuperque appareat,ita ut quicquam ulterius adde-
re,ſuperfluum exiſtimem: attamen quia de ratio-
ne iſtius juris,ex qua clarior intellectus regulæ ac-
cedit, nondum conſtat, ideo in eam exactius
inquirendum erit; neque enim una aliqua aut
ſimplex, ſed & variæ illius juris afferuntur ratio-
quas hic apponere lubet.

42 *Prima & præcipua cauſa eſt*, quod in caput
ſolius rei accuſati, ſi damnatur, ſententia a judi-
ce executioni mandetur, l. 1. in fin. ubi Dd. comm.
ff. de Carbon. edict. Bartol. in pen. §. ad crimen. ff.
de publ. judic. noxa enim ſemper ſequitur caput,
§. omnes. Inſt. de nox. action. l. qui. 20. & l. ult.
ff. eod. tit. l. 1. §. 14. ff. depoſit. l. quod. 18. ff. de furt.
ita ut alius pro alio condemnari non debeat, l. 2. C.
ne fil. pro patre, quare, ne judicium eludatur,
ſententia quoque in reum incarceratum ferenda
eſt, l. 2. C. de cuſtod. reor. l. 2. C. de exhib. reis.
non etiam in procuratorem, qui ſi in cauſa capi-
tis reperiretur, periculum ſubiret innocens, &
reus nocens fuga ſibi conſulens pœna ſeſe ſub-
traheret; quippe qui abſens damnari aut puniri
non poſſet: ſiquidem abſentem in cauſa crimina-
li damnari non debere, ſæpius reſcriptum eſt, l. ab-
ſentem. 5. in pr. ff. de pœn. l. 1. in pr. ff. de requir.
reis. l. 6. C. de publ. judic.

Altera poteſt eſſe ratio, cur procurator in cri- 43
minali cauſa non admittatur, quoniam nempe in
criminibus ſatisdari aut idonee caveri non pot-
eſt, Bartol. & Dd. in l. 1. ff. de cuſtod. reor. Jaſon in
l. ſciendum. 25. ff. qui ſatisdar. cogant. Ægid. Boſſ.
tit. de fidejuſſ. carcer. Jul. Clar. l. 5. ſentent. §. ult.
qu. 33. n. 4. neminem vero absque ſatisdatione,
alienæ rei defenſorem eſſe idoneum, expediti ju-
ris eſt, §. 2. & §. ult. Inſt. de ſatisdat. l. qui proprio.
46. §. qui alium. & l. non videtur. 53. ff. de procurat.
l. 110. ff. de reg. jur. ne enim judicium reddatur
fruſtratorium, cautione judicio ſiſti, & judicatum
ſolvi, ſi forſan reus damnetur, opus eſt, pr. Inſt. de
ſatisd. l. ſi eum. 33. ff. de fidejuſſor. l. 5. §. pen. & ult.
ff. de oper. nov. nunciat.

Tertio ſolet & hæc ratio dari, quod multum 44
interſit judicis in cauſa criminali cognoſcenda, a
reo ipſo indicia & teſtimonia explicari; ut quaſi
ſub publico teſtimonio commemoratio criminis
admiſſi fiat: ac delinquentis perſona melius argu-
atur ex ipſo vultu,& variatione ejus, vel mutatio-
ne coloris,aut trepidatione,aliisque ſignis & indi-
ciis, l. 1. & 2. ubi Dd. C. de cuſtod. reor. l. 3. §. ita magis
ſcire. ff. de teſt. nam ſi ex hac ratione teſtium et-
iam examinatio in cauſa criminali non coram no-
tario, ſed judice fieri debet, uti certiſſimum eſt,
l. ad perſonas. 15. ff. de jurejur. l. apud. 13. in fin. C.
de fid. inſtrum. quanto magis in ipſo reo hoc ob-
ſervabitur? ſecundum illud vulgatum: propter
quod unumquodque tale eſt, illud magis tale,
Auth. multo magis. C. de ſacr. eccleſ. Matth. We-
ſenbec. conſil. 43. n. 169. & ſeq.

Quarta cauſa ipſum reum concernit, cujus 45
plurimum intereſt,ſummo ſtudio cauſam tractari;
quod certe facilius fit, ſi ipſemet in judicio com-
pareat, cauſamque agat, quam ſi procuratorem
ſeu defenſorem conſtituat; incipit namque cha-
ritas bene ordinata a ſe ipſa, can. non ſatis. diſtinct.
47. can. non eſt noſtrum. 23. qu. 5. l præſes. 6. C. de
ſervit. & aqua. & notum eſt illud Comici, pro-
ximus ſum egomet mihi: Ac quis inficiabitur,
diligentius & rectius unumquemque per ſe cau-
ſam tueri, capitisque periculum ſibi imminens de-
fendendo avertere poſſe, quam alterius, veluti
procuratoris, opera? cujus factum & culpa ſibi
poſtea multum nocet atque præjudicat, l. 3. §. ſi
procurator. ubi Jaſon. ff. quod quisque jur. l. ſi pro-
curatorem. 8. §. ſi tutores. ff. mandati. gloſſ. in c.
cum olim. in verb. judicis. de cauſ. poſſeſſ. & pro-
priet. Bald. & Salyc. in Auth. hodie. C. de appellat.
Felin. in c. 1. n. 6. ut lit. non. conteſtat. Hartm. Pi-
ſtor. l. 1. qu. 36.

Quinto Nic. Reuſner. l. 3. conſil. 4. n. 38. & 46
hanc refert rationem, ut nempe homines deter-
reantur & abſtineant a delictis, animadvertentes,
quod

Digitized by Google

quod ſemetipſos aliter non poſſint defendere, niſi ad carceres ſe conferant, & ponantur in tanto periculo; quod ita fieri expedit reipublicæ non ſolum ut veritas melius innoteſcat, ſed ne ipſius exemplo cæteri facilius peccent: quum pœna unius ſit multorum metus, *l. 1. in pr. C. ad L. Jul. repetund.*

47 *Sexto denique* & hoc addo, quod procuratoribus reorum admiſſis, cauſæ criminales multis ambagibus & circuitionibus implicentur, & pœnæ delictorum ſæpius negligantur; peſſimus enim quorundam procuratorum mos eſt, ut cauſas longiſſime producant, ſubterfugia quærant, reosque pœnis promeritis ſubtrahant: prout conqueritur Ventur. de Valent. *in partben. litig. l. 2. c. 7.* ſecus ac reipubl. commodum requirit, proceſſus nempe criminales absque longo litis ſufflamine finiri, ne delicta maneant impunita, *l. ita. 15. §. æſtimatio. ff. ad L. Aquil. l. locatio 9. §. quod. 5. ff. de publ. & vectigal. l. in delictis. 4. §. 2. ff. de nox. action. l. ſi a reo. 70. §. ult. ff. de fidejuſſ. l. 95. §. quod ſi. ff. de ſolut.*

48 Ex jam dictis patet, regulam antea poſitam de non admittendo rei accuſati procuratore ſeu defenſore, rationibus firmiſſimis nequaquam deſtitui: Quæ cum univerſales ſint, & quovis loco ſuum habeant vigorem, quin de jure Saxonico etiam in cauſis criminalibus procurator ex parte accuſati repellatur, dubitandum non eſt, Matth. Weſenbec. *in parat. ff de procurat. n. 5.* Andr. Rauchb. *l. 1. q. 7.* etſi enim de hoc forſan in jure Saxonico nil expreſſe ſtatutum reperiatur: ſufficit tamen, quod diſpoſitio juris Civilis correcta non ſit, ex quo ſequitur, ſtandum omnino eſſe diſpoſitione juris civilis, etiam in terris juris Saxonici; quia in caſibus jure Saxonico non expreſſis, recurrendum eſt ad jus civile, gloſſ. *fin. art. 36. n. 13. l. 2.* Landr. & gloſſ. *art. 44. in verb.* da lieſſen ſie die bewahren. *verſ.* diß vernimm aber alles von den Sachen. ꝛc. *lib. 3.* Landrecht. & quod jure municipali expreſſum non eſt, id ſub juris communis diſpoſitione relinquitur, *l. ſi extraneus. 6. ff. de condict. cauſ. dat.* Bald. *in l. ſi plures. 6. n. 29. verſ. in contrarium videtur. C. de condit. inſert.* Hart. Piſt. *l. 1. qu. 32. n. 8. verſ. & caſus omiſſus.* Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſt. P. 3. qu. 126. n. 183.* Octav. Cacheran. *conſil. 20. n. 15.*

49 *Veluti ſic quotidie in Electorali Sax. Scabinatu ſolemus reſpondere, hucce fere formalibus:* Daß angegebener *Defenſor* nicht zuläßlichen: ſondern es iſt Angeklagter, auf anderweit vorhergehende gebührende Ladung, in eigener Perſon zu erſcheinen, und auf erhobene Anklage ſich einzulaſſen, zu antworten, und *Litem* zu *conteſtiren* ſchuldig, V. R. W.

50 *Pariter & reſpond. Scab. ſecundum ſtilum juris communis, extra Elect. Sax. ad conſultat.* Herrn Ulrichs, Hertzogen zu Mecklenburg: Da Ew. Fürſtl. Gnaden *Fiſcal* wider *N. N. N. N.* Gebrüdere peinliche Klage anſtellen würde. ꝛc. So wären Angeklagte vermittelſt Eydes *reſpondendorum*, wie es dero Ort, allda gemeine Käyſerliche Rechte in Ubung ſeyn, bräuchlich, *ſingulariter ſingulis*, iedoch für ſich ſelbſt, und nicht durch einen *Procuratorem*, ob ſie die wahr glauben oder nicht, zu antworten ſchuldig. ꝛc. *M. Jan. A. 1600.*

51 Hæc regula ampliatur primo, ut locum habeat indifferenter in quovis proceſſu criminali, non modo ordinario, ſed etiam inquiſitorio; Fruſtra namque intervenit procurator in cauſa criminali pro reo, non ſolum ad litem conteſtandam, ſed etiam ad defendendum aut reſpondendum judicis interrogationibus, per textum generalem in *l. pen. §. ad crim.* ubi gloſſ. & Dd. *ff. de publ. jud. l. 5. C. de his, qui accuſar. l. 15. C. de accuſ.* Jac. Menoch. *de arbit. judic. qu. l. 1. q. 80.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 32. n. 16.* Hippol. de Marſil. *in pract. §. ſequitur. n. 27.* Socin. *reg. 322.*

Quod tanto magis verum eſt in proceſſu inquiſitionis, quanto citius & ſublato velo, absque longo litis ſufflamine, hic expediri atque finiri debet, juxta tradita Nic. Reuſner. *l. 1 dec 24. n. 32.* quo & verba reſcript. Illuſtr. Elect. Sax. D. Auguſti, *M. Jan. A. 1579.* Scab. inſinuati, reſpiciunt: und andere Weitläufftigkeiten, dadurch nur die Sachen vergeblichen aufgehalten, die Richter müde gemacht, und der Verbrecher offtmahls der wohlverdienten Straffe entzogen wird: haben wir in unſern Landen in Inquiſition-Proceſſen. ꝛc. nicht verſtatten wollen. 52

Q. 5. Num pro reo incarcerato procurator interveniri queat?

Ex quo porro ſequitur, *ne quidem pro reo incarcerato, adverſus quem hodie communiter per viam inquiſitionis agi ſolet, procuratorem intervenire poſſe*, ſed reum accuſatum de crimine capitali, ex vinculis aut carcere reſpondere, & cauſam dicere cogi, non interveniente aliquo procuratore, aut cauſæ patrono, Bald. *in l. eos. §. ſuper. C. de appellat.* Bartol. *in l. 1. ff. de cuſtod. reor.* Paul. de Caſtro *in l. ſervum. §. publice. col. pen. n. 9. ff. de procurat.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 45.* Matth. Weſenb. *l. 1. conſil. 43. n. 167.* Æg. Boſſ. *in tr. de fidejuſſ. carcer. in pr.* 53

Nec obſtat, quod reo cuſtodiæ commiſſo, ita ut ſemper ad manum haberi ac produci poſſit, ceſſet quoad procuratorem ratio prohibitionis; quod is ſcil. ſe aut corpus ſuum ad pœnam pro reo obligare nequeat, ob quam cauſam alias procurator a cauſa capitali pro reo peragenda repellitur, *l. ſi a reo. 70. §. ult. ff. de fidejuſſor.* Bartol. in *l. ſi quis. 4. C. de cuſtod. reor.* & in *l. quoties. 21. ff. de nox. act.* etſi enim hæc cauſa ceſſet: reliquæ tamen rationes, propter quas defenſor rei non admittitur, hoc caſu neutiquam deficiunt, veluti quod in reum ipſum incarceratum ſententia ſit ferenda, *l. 2. C. de cuſtod. reor.* quæ alioquin in procuratorem ipſius ferri nequit; quippe qui litis dominus non eſt in cauſa criminali. *Deinde* & judici incumbit, in delicta accurate inquirere, *l. congruit. 13. ff. de offic. præſid.* utriusque partis probationes & conjecturas, ſuſpicionesque colligere, cæteraque momenta cauſæ examinare, & ſic indagare veritatem argumentis, teſtibus, ſcripturarum collatione, aliisque veſtigiis, antequam capitalem promat in reum ſententiam, *l. ubi falſi. 22. C. ad L. Corn. de falſ. l. qui. 16. C. de pœn.* ad quæ omnia judex facilius pervenire poterit, reo e carcere educto, & coram in judicio perſonaliter audito; ex vultu namque, & variatione, aut mutatione coloris, aliisque ſignis & indiciis, rei delinquentis perſona melius arguitur, Nic. Reuſn. *l. 3. conſ. 4. n. 35.* quare vel ob hanc ſolummodo cauſam procurator rei incarcerati non admittendus erit, ſed ipſemet reus e carcere eductus, perſonaliter ad articulos inquiſitionales reſpondere tenebitur. 54 55 56

Quemadmodum etiam pronunt. ad requiſ. Nic. a Döbitzſch: 57
Iſt *N. G.* eines Todſchlages, ſo er an euren Unterthanen einem begangen haben ſoll, beſchuldiget worden; derowegen ihr ihn zur geſänglichen Hafft bringen: und gewiſſe *Inquiſitional-* Artickel verfaſſen laſſen, gedachten *N. G.* darauf vorzunehmen. Ob nun wohl an Statt des *Inquiſiti* ein *Procurator* ſich angegeben, ſo die Antwort im Namen des Gefangenen thun wollen, ꝛc. So iſt doch derſelbe in dieſer peinlichen Sache nicht zuläßlichen: ſondern es wird *Inquiſit* aus dem

dem Gefängniß gerichtlichen vorgeſtellet; und die Antwort auf die abgefaſſeten *Inquiſitional*-Artickel perſönlichen zu thun, billig angehalten, W. R. W. *M. Aug. A. 1627.*

Q. 6. Num pro rea muliere procurator ſeu curator in litem admittatur?

58 Ampl. ſecundo hæc regula in muliere, de crimine aliquo commiſſo accuſata, ut nec ejus nomine procurator vel curator in litem admittatur, ſed ipſamet comparere & reſpondere teneatur.

59 In quo differt cauſa criminalis a civili; In hac ſiquidem mulier non modo per curatorem vel maritum, præſtita ab ipſo cautione rati, comparere poteſt: ſed & in foro Saxonico hoc neceſſario facere debet, nec ipſamet admittitur, quia perſonam ſtandi in judicio non habet: perinde ſicuti nec abſque curatoris aut mariti conſenſu contrahere aut efficaciter obligari poteſt, Landr. *l. 1. art. 44. in pr. & art. 46. in princip.* Landr. *l 2. art. 63.* gloſſ. *ord. in* Landr. *l. 3. art. 30. n. 4.* gloſſ. *in* Lehenr. *c. 68. n. 14.* gloſſ. *in* Weichb. *art. 26. n. 46. ſub fin. verſ.* auch ſo mag ein Weib. *& verſ. ſeq.* Zobel. *P. 2. differ. 22.* Lud. Fachs *differ. 7.* Reinh. *P. 1. differ. 7 8. & P. 4. differ. 41.* Matth. Coler. *P. 1. deciſ. 12. n. 35. & ſeq. & dec. 67. n. 17. & ſeq.* nam in judiciis quaſi contrahitur, *l. licet tamen. 3. §. idem ſcribit 11. ff. de pecul.* Idque procedit, ſive mulier in judicio actrix, ſive rea ſit.

60 Etſi enim quondam in foro Saxon. de hoc fuerit controverſia, quibusdam ſtatuentibus, mulieres reas in judicio curatore ad litem opus non habere, gloſſ. *marg. ad gloſſ. germ.* Landr. *l. 1. art. 41. in fin. &* gloſſ. *marg. ad gloſſ. germ.* Landr. *l. 1. art. 46. n. 2.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 67. n. 19. & ſeq.* attamen verbis diſertis hodie hæc controverſia deciſa eſt, in *Conſt. El. 15. P. 2. ſub fin. pr. verſ.* ſie halten gleich Klägerin oder Beklagten Statt. unde patet, mulierem ream in cauſa civili, perſonam ſtandi in judicio non habere, Dan. Moller. *ad d. Conſt. 15. n. 2. in pr.* Jo. a Beuſt *ad l. 1. ff. de jurejur. n. 213. ſub fin. verſ. ſed hodie conſtitutum eſt.* Chil. König *in proc. P. 1. c. 8. n. 1. verſ.* und darum. Auct. *Conſult. Conſt. Sax. tom. 2. P. 2. quæſt. 39. n. 1. & ſeqq.*

61 Sed aliter res ſe habet in cauſis criminalibus, ubi mulieris curator & defenſor non admittitur, ſed ipſamet perſonaliter comparere, & ad interrogationes ſive articulos reſpondere, ac in proceſſu ordinario litem conteſtari tenetur; *tum* ob generalitatem textus in *l. pen. §. ad crimen ff. de publ. judic.* qui procuratorem ſeu defenſorem rei accuſati, indifferenter repelli jubet, non habito reſpectu, an viri, an vero mulieris procurator fuerit: qui ſane textus in jure Saxonico nullibi correctus fuit, ut haud immerito etiam in foro Saxonico huic diſpoſitioni juris communis inhærendum ſit, *l. 6. ff. de condict. cauſ. dat.* Octav. Cacheran. *conſil. 20. n. 15.* Bald. *in l. ſi plures. 6. n. 29. verſ. in contrarium videtur. C. de condit. inſert.*

62 *Tum* ob prohibitionis rationem, quæ in mulieris accuſatæ procuratore æque obtinet, eumque repellit, ſcilicet quod in caput accuſatæ mulieris ſententia ferenda eſt, ne judicium reddatur eluſorium, *l. 2. C. de cuſtod. reor. l. 2. C. de exhib. reis.* ac quo facilius judex veritatem criminis admiſſi indagare valeat, ex ipſo nempe vultu, variatione mulieris, mutatione coloris, aut trepidatione, aliisque ſignis & indiciis, *l. 1. & 2.* ubi Dd. *C. de cuſtod. reor. l. 3. §. ita magis ſcire. ff. de teſtib.* taceo, quod multum interſit judicis in cauſa criminali cognoſcenda, a reo ipſo indicia & teſtimonia coram explicari, ſine alterius auxilio aut conſilio: quo in delictis nemini ſubvenitur, ne minori quidem, cui mulier æquiparatur, *l. ſi ex cauſa. 9. §. nunc videndum. & l. auxilium. 37. §. in delictis. ff. de minor. l. 1. C. ſi adverſ. delict.*

Prout etiam reſpondimus Præfecto Rochlicenſi: Auf beſchuldigten Ungehorſam, in Sachen eures Amts *conſtituirten* peinlichen Anwaldens, Anklägern an einem, gegen und wider Annen Walpurgers, Angeklagte, anders Theils belangende, E. W. Dieweil aus den Acten zu befinden, daß die *Citation* von Zeit des Anſchlags nicht vollkommene Sächſiſche Friſt, in ſich gehalten: So mag auch auf die Ungehorſams-Beſchuldigung noch zur Zeit nicht erkannt werden: ſondern es wird Angeklagte vor allen Dingen, durch öffentliche *edictaliſche Citation*, ſo in dreyer unterſchiedener Herren Landen anzuſchlagen, und derer eine iede von Zeit des Anſchlags vollkommene Sächſiſche Friſt in ſich hält, bey Straffe Ungehorſams, in der Perſon zu erſcheinen, und auf erhobene peinliche Anklage ſich einzulaſſen, zu antworten, und den Krieg Rechtens zu befeſtigen, nochmahls billig vorgeladen ꝛc. *M. Nov. A. 1629.* 63

Q. 7. An non defenſor abſentiæ pro reo admittatur?

Limitatur autem primo regula hæc, 64 in procuratore rei, qui cauſam abſentiæ ante litis conteſtationem allegat; Etſi enim in cauſa criminali procurator regulariter non admittatur: fallit tamen hoc, ſi procurator cauſam principalem non agat, ſive ad merita cauſæ reſpondendo, ſive litem conteſtando, ſive denique ſententiam audiendo: ſed abſentiam rei accuſati alleget, cauſamque abſentiæ probet: Quo caſu defenſor, ante litis conteſtationem abſque dubio admittitur, qui proprie excuſator vel defenſor abſentiæ ſeu innocentiæ dicitur, Andr. Rauchb. *P. 1. qu. 7. n. 21.* Donell. *l. 18. comm. 10. in fin.* eo, quod a contumaciæ delicto, *l. omne. 6. in pr. ff. de re militar.* gloſſ. *in l. filius. 13.* in verb. *ſuccurrendum eſt. ff. de interrog. action.* abſentem excuſet, & cauſam abſentiæ allegando, abſentis innocentiam quodammodo tueri, defendere, & excuſare videatur: quod quis facere jure admittitur, Rauchb. *d. l.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 32. n. 17. & q. 33.* Jac. Cuj. *ad tit. C. de accuſ.*

Tum ob textus manifeſtos, *l. pen. §. ad crimen.* 65 in verb. *Sed excuſationes abſentium ex SCto judicibus allegantur, & ſi juſtam rationem habeant, ſententia differtur. ff. de publ. jud. l. 3.* ibi: *Reos capitalium criminum abſentes etiam per procuratorem defendi, leges publicorum judiciorum permittunt. C. de accuſat. l. ſervum. 33. §. 2.* ibi: *publice utile eſt, abſentes a quibuscunque defendi; Nam & in capitalibus judiciis defenſio datur; ubicunque ita abſens quis damnari poteſt, ibi quemvis verba pro eo facientem, & innocentiam excuſantem audiri, æquum eſt. ff. de procurat.* ex quibus manifeſtiſſimum, ad allegandam & probandam cauſam abſentiæ, in criminalibus procuratorem quoque admitti.

Tum, quod in abſentiæ excuſatione, ubi merita 66 cauſæ non tractantur, rationes, ob quas alias procurator repellitur, prorſus deficiunt; neque enim tunc ulla ſententia pœnalis ferri aut executioni mandari ſolet: nec ſatisdatio requiritur: neque criminis veritas indagatur; aut quicquam aliud tractari ſolet, ex quo præjudicium vel judici, vel ipſi reo accuſato oriri, expeditum eſt; ceſſantibus vero rationibus prohibitionis, ipſa merito ceſſat prohibitio, *l. adigere. 6. §. quamvis. ff. de jur. patron. l. quod dictum. 23. ff. de pact.* Nic. Reuſn. *l. 3. conſ. 4. n. 25.* Andr. Tiraqu. *in reg. ceſſante cauſa.*

Tum,

Digitized by Google

67 *Tum*, quod in judicio demum criminali defenſor pro reo accuſato non admittitur: at ante litis conteſtationem, judicium non eſt, quippe quod per litis conteſtationem demum conſtituitur, *l. un. C. de lit. conteſt.*

68 *Pronunciantibus ſic etiam Scabinis:* Ob wohl in peinlichen Sachen, auf Angeklagtes Seiten kein Anwaldt zuläßlichen, ſondern Angeklagter in der Perſon zu erſcheinen, und auf angeſtellte peinliche Anklage zu verfahren, ſchuldig: Da aber dennoch vor beſchehener *Litis Conteſtation*, Angeklagtes wegen ſich iemand angeben, und deſſen Ausbleiben entſchuldigen thäte: So würde derſelbe billich gehöret, und die Entſchuldigung von ihme auf: und angenommen, V. R. W. *Ad requiſ. Nic. a* Döbitzſch, *M. Aug. A. 1627.*

Q. 8. Num reus ante litis conteſtationem exceptiones declinatorias aut dilatorias per defenſorem opponere queat?

69 Limitatur ſecundo in exceptionibus declinatoriis aut dilatoriis, ante litis conteſtationem opponendis, quas nomine accuſati etiam defenſor opponere poteſt: veluti ſi judex ſuſpectus recuſetur: aut ſalvus conductus petatur: vel de nullitate proceſſus excipiatur. Bald. *in l. reos. C. de accuſat.* Gandin. *in pract. de maleſ. ſub tit. utrum procurator in maleficiis interveniat. n. 2.* Hippol. de Marſil. *in pract. criminal. §. ſequitur. col. 1.* Nic. Reuſn. *l. 3. conſil. 4. n. 15. & 22.* Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 5. n. 11.*

70 Præterquam enim, quod ejusmodi exceptiones ante litis conteſtationem opponantur, & ſic ante conſtitutum judicium criminale, *l. un. C. de lit. conteſt.* negari nequit, in exceptionibus hiſce merita cauſæ criminalis nequaqnam tractari, ſed de ipſo judicio criminali conſtituendo, ac forma proceſſus agi: ubi procuratorem ſeu defenſorem intervenire, nil prohibet.

71 *Quare ſi reus accuſatus in primo termino non compareat, ipſius autem nomine defenſor exceptionem loci non tuti opponat, ſalvumque petat conductum, utique is admittitur, ad ejusque petitionem hiſce fere formalibus reſponderi ſolet:* Daß angegebener *Defenſor* hinführo ferner nicht zuläßlich; ſondern es iſt Angeklagter in Perſon zu erſcheinen, und auf erhobene peinliche Anklage ſich einzulaſſen, zu antworten, und *Litem* zu *conteſtiren* ſchuldig; darzu ihm dann das geſuchte frey ſichere Geleit zu Recht, und vor unrechter Gewalt, biß ſo lange etwas Peinliches wider ihn erkannt, gegen Beſtellung eines Vorſtandes, ꝛc. billich mitgetheilet wird. ꝛc. *Uſu judiciorum criminalium quotidiano atteſtante.*

Q. 9. Quatenus reo præſenti in judicio, poſſit adjungi advocatus in cauſa criminali?

72 Limitatur tertio hæc regula, ſi reus in judicio præſens ſit & compareat: Tunc enim ei procurator ſeu defenſor recte attribui poteſt, non quidem ad reſpondendum accuſationi vel inquiſitioni, aut interrogationibus, quæ fiunt a judice ſuper delicto, quæ omnia ipſemet reus, etiam incarceratus, perſonaliter facere aut peragere debet, ut dixi *Ampliat. 1. hujus regul.* ſed ad alios cauſæ actus, puta ad reſponſionem jam factam, formaliter in ſcriptis proponendam, opponendas exceptiones, producendum capitula, reum inſtruendum, defendendum, eundemque conſilio juvandum: quæ non tam veri procuratoris, quam advocati ſunt propria, & quaſi peculiaria, Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. quæ 32. n. 16.* Andr. Rauchbar. *P. 1. qu. 7. n. 32.* Nic. Reuſn. *l. 2. dec. 10. n. 7. & lib. 3. conſil. 4. n. 79.* Hartm. Piſt. *l. 1. qu. 47. n. 14.* Ant. Gabriel. *l. 7. de maleſic. concl. 9. n. 65.*

73 *Tum*, quod hoc caſu procurator non ſit dominus litis, in quem alias ſententia capitalis ferri plane nequit, *l. procuratoribus. 22.* cum *l. ſeq. C. de procurat. l. 1. C. de ſentent. & interloc. omn. judic.* Felin. *in c. meminimus. n. 5. X. de accuſat.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. 80. n. 30.* ſed ipſemet reus dominus litis manet, & tam ad ſententiam audiendam, quam ſimilia cauſæ momenta tractanda, in judicio comparet, eaque perſonaliter præſtat, quæ ipſi ſoli in proceſſu criminali peragenda incumbunt; ut ſic rationes prohibitionis, ob quas alias procurator in cauſa criminali non admittitur, hoc caſu plane deficiant; quare haud immerito quoque ipſa prohibitio ceſſabit, *l. 6. §. quamvis. ff. de jur. patron.*

Tum ob textum clarum in *Ord. crim. Car.* 74
art. 88. in pr. ibi: Klägern, und Antwortern, ſoll iedem Theile auf ſein Begehren ein Fürſprecher aus dem Gerichte erlaubet werden: dieſelbe ſollen bey ihren Eyden die Gerechtigkeit und Warheit, auch die Ordnung dieſer unſer Satzung fördern, und durch keinerley Geſährligkeit mit Wiſſen und Willen verkehren und verhindern. ꝛc. & *art. 90. ſub rubr.* Was und wie der Beklagte durch ſeinen Fürſprecher bitten laſſen mag. unde manifeſtum eſt, reo accuſato præſenti, advocatum poſſe adjungi, qui eum defendat ac conſilio juvet.

Tum ob verb. *Ord. polit. in Elect. Sax. A. 1612.* 75
tit. von Juſtitien-Sachen. *pag. 22.* ibi: Wir können hiernebenſt gnädigſt geſchehen laſſen, daß dem Beſchuldigten die Inquiſitions-Acta, auch wohl, nach Beſchaffenheit der Perſon, und beſonderer Umſtände der Sachen, mit Zuziehung eines Advocaten, in Gegenwart der Gerichte zu durchſehen, nachgelaſſen werde. ꝛc. quæ ſane diſpoſitio ſatis innuit, reum in cauſa criminali advocati opera & conſilio uti poſſe.

Hocque in foro criminali Saxon. tam certum, uſuque ac ob- 76
ſervantia quotidiana comprobatum eſt, ut nulla ulteriori indigeat probatione: ſicuti in dicaſterio Jenenſi reſponſum, meminit Nic. Reuſn. *l. 2. dec. 10. in fin.* Daß dem Beklagten nach Gelegenheit des Falls, einen *Advocaten* oder Fürſprecher zu beſtellen, und demſelben, ſo wohl auch ſeinen andern Freunden, ein unverdächtiger und vorſichtiger Zutritt, billich verſtattet und nachgelaſſen wird, V. R. W.

Q. 10. Annon in criminibus levioribus procurator rei debeat audiri?

Limitatur quarto hæc regula, ut pro- 77
curator, juxta communiorem & receptiorem opinionem, intervenire queat in publicis judiciis, ubi nec capitalis, nec alia pœna corporis afflictiva venit irroganda, Andr. Rauchbar. *d. qu. 7. n. 17.* Matth. Weſenb. *conſil. 43. n. 168. & ſeq.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 32. n. 2. & 5.* Nic. Reuſner. *l. 2. dec. 10. n. 18.* ubi plures allegat.

Etenim potiſſima ratio prohibitionis, cur pro- 78
curator ſcilicet in cauſis criminalibus non admittatur, hæc eſt, ne judicium reddatur eluſorium, dum pœna corporalis executioni mandari nequeat: quæ ratio deficit in levioribus criminibus, quæ mulctam tandummodo pecuniariam merentur, qualis abſente etiam reo, ex ejusdem bonis fiſco applicari poteſt: Ac licet aliæ adhuc cauſæ prohibitionis exiſtant: attamen quia in criminibus levioribus tantum reipubl. præjudicium non verſatur, nimis durum videtur, rei procuratorem hoc caſu a judicio repelli.

Unde quoque fit, quod, cum jure Saxonico 79
injuriam inferenti pœna duntaxat pecuniaria irrogari ſoleat, in injuriarum quoq; criminali actione procurator recte conſtituatur, Landr. *l. 2. art. 16. & l. 3. art. 45.* Andr. Rauchb. *d. qu. 7. n. 27.* Joh.

Joh. Schneidw. *ad §. in ſumm. n. 9. 10. & 12. Inſt. de injuriis.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de procurat. n. 5. &. de injur. n. 18. &* Jo. a Beuſt *in l. nam & poſteaquam. §. ſi damnetur. n. 9. & 10 ff. de jurejur.* Quod tamen hodie limitatur in cauſa injuriarum atrocium, quæ corporali etiam pœna ſolent puniri, prout dixi *part. 2. quæſt. 95. n. 57.*

80 *Et ita reſpondimus Ant. a.* Grißheim: Es wäre denn, daß die *Injurien*, damit ihr angelaſſen worden, dermaſſen beſchaffen, daß Beklagtem, wofern er derſelben überführet, eine Leibesſtraffe zuerkannt werden dürffte; auf ſolchen Fall wäre der *Defenſor* nicht zuläßlichen, ſondern Beklagter ſich in eigener Perſon zu ſtellen ſchuldig, V. R. W. *M. Jul. A. 1630.*

81 Limitatur quinto, ut pater pro filio, ſuper momicidio capitaliter accuſato, non tantum pro ſuo intereſſe comparere, ſed & filii abſentis defenſor & excuſator jure intervenire poſſit: prout Doctores ſentiunt communiter, Bald. *in l. filius. n. 2. ff. de his. qui ſui vel alien. juris.* Bonif. de Vital. *in prax. crim. tit. de procurat. & defenſ. n. 9.* Gandin. *de maleſ. tit. utrum procurator. n. 9.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. l. 1. q. 80. n. 62.* Blanc. *in prax.* verb. *verum quia. n. 58. & 62.* Bartol. Cœpoll. *conſil. crim. 45. n. 1. & ſeq.* aliique, quos allegat & ſequitur Ern. Cothm. *vol. 3. reſp. 15. n. 22. & 23.* Matth. Steph. *in not. ad Ord. crim. art. 88.* Dom. Arum. *l. 1. dec. 7.* ubi multis argumentis hanc ſententiam probat, in eamque a JCtis Marburgenſibns, ut & Jenenſibus, M. Jun. A. 1607. reſponſum refert.

A qua tamen ſententia *Dom. Scab.* in pronunciando paululum receſſerunt, ita ut pater quidem filii ſui abſentis defenſionem atque innocentiam allegare & probare: partes tamen & vices filii accuſati in ſe ſuſcipere, ac in proceſſu ordinario procurator rei exiſtere, & ad accuſationem reſpondere non poſſit; ne ſcilicet, ſententia condemnatoria adverſus abſentem lata, judicium eludatur. 82

Reſpond. ita Jud. & Scab. Præfectura Pegavienſ. Daß *M. S.* als angegebener *Defenſor* ſeines Sohns, ferner nicht zuläßlichen: ſondern es iſt Angeklagter auf anderweit vorgehende *edictaliſche Citation*, in eigener Perſon zu erſcheinen, und auf erhobene Anklage und angehängte *Indicia* ſich einzulaſſen, und zu antworten ſchuldig, ꝛc. Es iſt aber gleichwohl Angeklagtes Vatern *M. S.* ſeines Sohnes *Defenſion* abſonderlich zu führen, und darüber Zeugen gerichtlichen abhören zu laſſen, unbenommen, V. R. W. *A. 1631. M. Maj.* 83

QUÆSTIO CVI,

De Forma Proceſſus Ordinarii in cauſis Criminalibus.

SUMMARIA.

1. *Judicium criminale quomodo definiatur.*
2. *Proceſſus criminalis a forma judicii civilis parum differt.*
3. *Libellus accuſatorius debet offerri in proc. criminali ordinario, n. 4.*
5. *Qualiter formari debeat libellus accuſatorius, quaque ejus ſint requiſita, n. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 14.*
13. *Clauſula vulgaris (omni meliori modo &c.) quidnam efficiat.*
15. *Sufficit in genere peti pœnam, licet genus pœnæ non exprimatur, n. 16.*
17. *Sententia conformis debet eſſe libello: fallit hoc in criminalibus, n. 18.*
19. *In libello accuſatorio indicia ſimul poni poſſunt ac debent, n. 20. 21. 22.*
23. *Obſervantia Scabinorum Lipſienſ.*
24. *Accuſator indicia articulate & diſtincte debet referre.*
25. *Sicuti & alternative petere pœnam vel torturam.*
26. *Indiciis in libello accuſatorio omiſſis, accuſatori delictum non probanti datur regreſſus ad ea, n. 27. 28. 29.*
30. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
31. *Menſis & annus delicti commiſſi quando in libello accuſatorio exprimi debeant, n. 32. 33.*
34. *Expreſſio diei ac horæ quando ſit neceſſaria, n. 35.*
36. *Abſque libello accuſatorio quando accuſator poſſit experiri, n. 37. 38.*
39. *Accuſator pro reconventione & expenſis ſatisdare debet.*
40. *Pœna talionis & inſcriptio, hodie in deſuetudinem abiit, n. 41. 42.*
43. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
44. *Qualem cautionem accuſator debeat præſtare, n. 45. 46. 47. 48. 50. 51.*
49. *Quandoque admittitur cautio juratoria.*
52. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
53. *Reo abſoluto, datur actio adverſus accuſatorem ad ſatisfactionem injuriæ & refuſionem expenſarum, n. 54. 55.*
56. *Niſi habuerit accuſator cauſam juſtam litigandi.*
57. *Quamvis & hoc caſu deprecatio ipſi injungatur.*
58. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
59. *In proceſſu criminali præſtanda quoque eſt guaranda, n. 60.*
61. *Sententia Scabinorum Lipſienſ. n. 62.*
63. *Poſt guarandam præſtitam accuſator plura ac nova indicia proponere poteſt, n. 64. 65.*
66. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
67. *Reus debet litem conteſtari: & qualis litis conteſtatio eſſe debeat, n. 70. 71.*
68. *Exceptiones rei quando ſint opponendæ, n. 69.*
72. *Si reus reſpondere nolit, vel non categorice reſpondeat, quomodo procedendum, n. 73. 74.*
75. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
76. *Viva voce in cauſa criminali procedendum eſt,* von Munde aus in die Feder, *n. 77.*
78. *Nec aliter convenire licet partibus.*
79. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
80. *Subſtantiale etiam proceſſus criminalis ordinarii eſt probatio & reprobatio.*
81. *Quando accuſatori, quando itidem accuſato onus probandi incumbat, n. 82. 84. 86. 87.*
83. *Obſervantia Scab. Lipſienſ. n. 85. 88.*
89. *Termino probatorio elapſo, accuſatori non licet novos adducere teſtes, atque probationes, n. 90. 91.*
92. *Accuſato vero pro ſua defenſione, hoc facere licet, reprobationis termino elapſo.*
93. *Sententia Scabinorum Lipſienſ. n. 94.*

95. Sen-

95. *Sententia proceſſui finem imponit.*
96. *Actore non probante reus abſolvitur.*
97. *Quid ſi accuſator delictum non plene, ſed ſolummodo indicia ad torturam probaverit, quomodo ſententionandum.*
98. *Obſervantia Scab. Lipſienſ.*

DICTUM fuit *quæſt. præced.* de Perſonis, quarum conſideratio habenda in proceſſu criminali ordinario: Jam agendum quoque eſt de tractatione ipſa cauſarum criminalium, ſive de forma proceſſus ordinarii: in hiſce enim duobus, *perſonis* nempe, & *tractatione,*
1 *ne, ſeu forma proceſſus*, judicium conſiſtit: Quod
« definiri poteſt, legitima cauſarum criminalium
« inter litigantes apud judicem tractatio, vid. Jac. Cujac. *in parat. ff. & C. de judiciis.* Herm. Vult. *in jurisprud. Rom. l. 2. c. 1.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de judic. n. 5.*

2 Formam autem judicii, ſeu proceſſus criminalis, late hic accipio, quatenus nempe præparatoria judicii, omnemque tractatum in proceſſu ordinario comprehendit, Weſenb. *d. l. n. 7.* quæ a forma judicii civilis parum differt; ſiquidem proceſſus ordinarius in criminalibus, (pauciſſimis exceptis.) eodem modo agitur per accuſationem, litis conteſtationem, exceptiones, probationes, &c. ac in civilibus agitari ſolet, *l. 2. C. de cuſtod. reor. l. qui. 4. C. de edendo. l. adulter. 33. C. ad L. Jul. de adulter. l. ſi maritus. 15. §. præſcriptiones. 7. ff. eod. tit.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de accuſat. n. 12.* Quod per transcurſum quaſi, referendo actus judicii principaliores, ſive ejuſdem ſubſtantialia, breviſſimis conſignare lubet.

3 Primum ſubſtantiale proceſſus, eſt Libelli accuſatorii oblatio; Non minus enim in criminalibus, ac civilibus cauſis, ſi proceſſu agatur ordinario, libellum neceſſarium eſſe, communiter eſt receptum, Tib. Decian. *in tr. rer. crim. l. 7. c. 44. n. 1.* Bartol. *in extravag. ad reprimendum. verſ. ſummarie.* per *l. 8. in fin. C. de epiſc. & cler. l. eorum. 10. C. de jur. fiſci.* Nic. Reuſn. *l. 3. dec. 18. n. 3.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 12.* Joh. Emer. a Roßbach *in proc. crim. tit. 1.*
4 *c. 7.* nam accuſatio proprie eſt delatio criminis per libellum ad vindictam & pœnam, *l. libellorum. 3.* in verb. *reum deferre. ff. de accuſat. l. fin. ff. de privat. delict. l. 2. §. ſi publicum. ff. ad L. Jul. de adult. l. 1. l. non ignoras. 9. l. cum. 16. & l. ſi quis 20. C. de his, qui accuſar. non poſſ.* Roßbach *d. c. 7. n. 1.* quare cum per accuſationem proceſſus agatur ordinarius in cauſa criminali, utique & libellum accuſatorium offerri neceſſe erit: in quo recte formando, magna cautione & diligenti animadverſione opus eſt; ne ſcilicet, male libello accuſatorio formato, minusque legitime ordinato, reus ab accuſatione plane abſolvatur: ut tradit Jaſ. *in §. ſequens diviſio. verſ. ex maleficiis Inſtit. de action. n. 56. & 57. cum ſeqq.* Nic. Reuſn. *d. dec. 18. n. 1.*

Q. 5. Quomodo formari debeat libellus accuſatorius in proceſſu criminali?

5 In formando igitur libello accuſatorio, tria inprimis ſunt probe attendenda, nempe *narratio facti*, quæ eſt loco aſſumptionis: *cauſa vel medium concludendi*, quod eſt loco propoſitionis: *petitio ſive concluſio*, quæ complexionis loco eſt, & ex medio concludendi neceſſario conſequitur; Ex hiſce tribus vulgo dicitur conſtare libellus accuſatorius, Jaſon *in §. omnium. n. 115. Inſt. de act.*

6 De FACTI NARRATIONE ita ſcribit JCtus Paulus *in l. libellorum. 3. ff. de accuſat. Apud illum prætorem vel proconſulem Lucius Titius profeſſus eſt, ſe Maviam L. Jul. de adulterio ream deferre: quod dicat, eam cum Cajo Sejo in civitate illa, domo illius, menſe illo, Conſulibus illis, adulterium commiſiſſe; Utique enim & locus deſignandus eſt, in quo adulterium commiſſum eſt, & perſona, cum qua admiſſum dicitur, & menſis; hoc enim L. Jul. publicorum cavetur: & generaliter præcipitur omnibus, qui reum aliquem deferunt.*

Ex quo textu luculenter patet, narrationem 7
facti continere debere *primo*, nomen accuſatoris: *deinde* accuſati: *tertio* judicis ipſius, coram quo fit accuſatio. Præter haſce perſonas, aliarum quoque circumſtantiarum complexum requiri in libello, probat *d. l. 3. primo* nempe maleficii ipſius commiſſi, ejusque magnitudinis: *deinde* cum qua perſona: *tum* in quo loco: *poſtremo* quo tempore commiſſum fuerit, gloſſ. Bartol. & Dd. *in d. l. 3. ff. de accuſ.* & in *c. ult. §. libellorum. 2. qu. 8.*

Cum quibus convenire videtur *Conſt. crim.* 8
Carol. art. 89. ubi hæc verba habentur: **Herr Richter, A. der Ankläger klaget zu B. den Ubelthäter, ſo gegenwärtig vor Gerichte ſtehet, der Miſſethat halben, ſo er mit E. geübet, wie ſolche Klage vormahls vor euch bracht iſt; und bittet, daß ihr derſelben Klage halben, alle einbrachte Handlung und Ausſchreiben, wie das alles nach löblicher rechtmäßiger Käyſer Carls des V. und des heiligen Reichs peinlichen Gerichts-Ordnung vormahls gnugſamlich geſchehen, fleißig ermeſſen wollet; und daß darauf der Beklagte, um die überwundene Ubelthat, mit endlichem Urtheil und Recht peinlich geſtrafft werde. ꝛc.**

Quæ omnia & ſingula in libello accuſator 9
complecti debet; alioquin unum ex hiſce ſi deſideretur, etiam parte non opponente, libellus accuſatorius rejicitur, gloſſ. *in pr. Inſtit. de publ. judic.* Gandin. *in tr. de maleſic. ſub titulo, qualiter fiat accuſatio. circa pr.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 1. n. 15.* Jac. Menoch. *in tract. de recuper. poſſeſſ. remed. 1. n. 437. & l. 1. conſil. 100. n. 86.* Nic. Reuſn. *l. 3. dec. 18. n. 7.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. qu. 12.* Æg. Boſſ. *in pract. crim. tit. de inquiſit. n. 95.*

CAUSA, vel MEDIUM CONCLUDENDI, in eo conſiſtit, ut accuſator ex facto vel delicto appoſite inferat ad jus ſeu pœnam legitimam; ſiquidem ex facto jus oritur, illudque facto implicitum eſt, *l. ſi ex plagis. 52 §. 2.* ubi Bart. *ad L. Aqu. l. obligam. 52. §. ex peccato. ff. de verb. obligat.* & difficile eſt judici, terminare aliquid, antequam termini quæſtionis intelligantur, *l. 27. ff. qui teſtam. fac. poſſ.* Duar. *l. 1. diſput. anniverſ. c. 1.* Alciat. *l. 5. conſil. 5. n. 1.*

Ut autem facti ſeu delicti ad pœnam recta 10
fiat illatio, neceſſe eſt in libello, poſt relationem circumſtantiarum ipſius delicti, ejuſdem qualitates ſimul commemorare, in eoque medium concludendi quaſi implicare; idque vel propterea, quod libello certo & claro propoſito, reus ſe poſſit melius in judicio defendere, Proſp. Farinac. *d. qu. 1. n. 11.* Æg. Boſſ. *in tit. de inquiſit. n. 75. & 76.*

Præcipua vero delicti alicujus qualitas, eſt do- 11
lus malus, quo delictum ipſum, ejusque pœna maxime aggravatur, *l. 1. §. divus. & l. qui cædem. 16. ff. ad L. Corn. de ſicar. c. ſignificaſti. extr. eod. tit. l. 1. §. item illud. ff. ad SCtum Sylan.* quod tamen non ita intelligendum, ut accuſator allegando dolum in libel-

Digitized by Google

libello, cum probare neceſſario debeat; quippe qui in animo conſiſtit, ac propterea difficillimæ probationis eſt: ſed ſufficit, ipſum factum vel delictum adverſus reum negantem, ſimpliciter probari, ita, ut poſſit ac debeat ſequi condemnatio, *l. in delictis. 4. §. ſi detracta. ff. de nox. action.* quoniam tum probatum eſt ipſum delictum in ſubſtantia. Licet enim qualitas propoſita pœnam augeat, diverſam tamen non conſtituit ſubſtantiam; quoniam plus & minus non variat ſubſtantiam, *arg. l. ult.* ubi Bart. *ff. de fundo inſtr. legat.* Salycet. *in l. 2. C. ad L. Jul. de vi publ.* cui accedit, quod in quolibet delicto ſemper dolus malus ineſſe præſumatur, *l. ſi non. 5. C. de injur. l. 1. C. unde vi.* idque ex regula illa vulgata, qua dicitur, factum illicitum magis ex eventu, quam animo judicari, Salycet. *in l. quoniam. 6. n. 12. C. ad L. Jul. de vi publ.*

12 Quinimo, clauſula illa vulgari, *omni meliori modo.* vel *ſalvo jure*, vel *ſuper quibus omnibus & ſingulis annexis petit ſibi jus & juſtitiam miniſtrari.* libello accuſatorio inſerta, etiamſi qualitates oppoſitæ, qualeſcunque etiam illæ ſint, probatæ non fuerint, ipſo tamen delicto in ſubſtantia ſua probato, reum condemnandum eſſe, ſtatuunt rectiſſime *Dd.* operatur enim hæc clauſula, ut etiam non probata qualitate in accuſatione deducta, poſſit ſequi condemnatio; quia iſto caſu accuſator non ſe adſtringit ad omnia, ſed ſufficit, probari quicquam, quod pœnam mereatur, Bald. *in l. 2. n. 8. C. de probat.* Blanc. *in pract. crim. §. viſis indidiciis. n. 100.* Hier. Magon. *dec. Lucen. 43. n. 12. P. 1.* Proſp. Farin. *d. qu. 1. n. 32.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 12. verſ. ſed quid ſi accuſator. & qu. 66. verſ. ſed. quid ſi pro parte.* quæ opinio vel propterea ſolum recipienda, quod plurimum interſit reipubl. delicta quævis puniri, *l. ſi a reo. 70. §. ult. ff. de fidejuſſ. l. Stichum. 95. §. quod ſi 1. verſ. ſane. ff. de ſolut. l. locatio. 9. §. quod illicite. 5. ff. de publ. & vectig.*

13 Petitio & Conclusio in quovis libello neceſſaria eſt, & pro forma requiritur; quippe ex qua præcipue libellus æſtimatur, & in qua præcipua ejus vis & forma poſita eſt, *l. ut fundus. 18. ff. comm. dividund. l. Pomponius. 15. ff. de negot. geſt. cap. licet. 31. X. de ſimon.* Bald. *in l. 2. n. 8. verſ. præterea. C. de prob.* & in *l. ult. n. 1. & 2. C. de in integr. reſtit.* ideoque & in libello hoc accuſatorio concluſio ponenda, ac pœna petenda erit.
14 Sufficit tamen in genere mentionem fieri ſaltem pœnæ legalis, id eſt, ejus, quam lex ipſa delicto præſcribit atque determinat, & ut delictum puniatur officio judicis, ex legis ipſius præſcripto, cujus autoritati reſervatur pœnæ perſecutio, *l. 1. §. calumniat. ff. ad SCtum Turpill.* Nic. Reuſn. *l. 3. dec. 18. n. 26.* Bart. *in l. libellorum. n. 19. ff. de accuſat.* Nic. Boër. *dec. 42. n. 23.* qualiſqualis ergo petitio in accuſatorio libello ſufficiet, adeo ut, quamvis inepta concluſio interveniat, non ob id actus vitietur, Jaſ. *in l. vinum. 22. n. 33. ff. ſi cert. petat.*

15 Nam pœna comprehenſa eſt jure, quod tantum præſtat in criminali judicio, quantum petitio agentis in civili, Bald. *in d. l. 2. n. 2. C. de probat.* ita ut ſuppleri a judice poſſit, qui propter eandem rationem aliter poteſt condemnare, quam fueri petitum, Jaſon *d. l. 22. n. 24. & 25.* Bartol. in *l. quid ergo. 13. §. pœna. ff. de his, qui not. infam.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 12. verſ. illud intereſt.* Reuſn. *d. dec. 18. n. 27.*

16 Nec obſtat, quod alias pro regula traditum eſt, ſententiam libello conformem eſſe debere, neque aliud, quam quod petitum fuerit, continere, *l. ut fundus. ff. comm. divid.* ſicuti enim hæc regula in cauſis civilibus regulariter veriſſima eſt, ita contrarium in criminalibus cauſis eſt receptum; in quibus pro arbitrio judex plus minusque condemnare poteſt, Bart. *in d. l. 13. § pœna gravior. ff. de his, qui not. infam.* Bald. *in l. etſi ſeverior. 3. C. eod. tit.* Mynſing. *cent. 4. obſerv. 81.* cujus differentiæ ratio eſt, quod judicium civile reſpiciat jus partis, quod in agente radicatum eſt, & a judice auferri nullo modo poteſt, Dd. *in c. 2. de ord. cognit.* Jac. Menoch. *l. 1. de arbitr. judic. qu. 72. n. 14. & 15.* at criminale judicium non jus partis, ſed reipublicæ reſpicit, in quo nihil ſibi dari aut fieri concluditur, ſed ad pœnam agitur: quæ aut corporalis eſt, & corpori accuſati infligitur, aut pecuniaria, & fiſco applicatur, *l. 1. §. 1. ff. ad SCtum Turpill. l. lege agraria. 3. ff. de term. mot.* ubi Bartol. *n. 2.* & in *l. libellorum. 3. ff. de accuſat.* Andr. Gail. *obſerv. 61. n. 17. & 18.* Et ideo judex, tanquam miniſter 17
reipubl. ſaltem æquitatis cauſa pœnam alterare poteſt, *l. ſi hominem. 30. ff. mandat.* quam determinavit lex ipſa, non accuſator, Nic. Reuſn. *l. 3. dec. 18. n. 30.* Mod. Piſtor. *l. 2. conſ. 30. n. 41. & 54.* idque conſtitutioni quoque criminali Carolinæ convenit, ſecundum quam accuſator in libello accuſatorio certam aliquam pœnam exprimere non tenetur, modo eam arbitrio judicis ac diſpoſitioni juris committat, in *art. 89.* in verb. und bittet, daß ihr bey derſelben Klage, alle eingebrachte Handlung und Auſchreiben, wie das alles nach löblicher rechtmäßiger Käyſer Carls des V. und des heiligen Reichs peinlichen Gerichts-Ordnung, vormahls gnugſamlich geſchehen, fleißig ermeſſen wollet; und daß darauf der Beklagte um die überwundene Ubelthat, mit endlichem Urthel und Recht peinlich geſtrafft werde: wie ſich nach Ordnung gemeldter Gerichte gebühret, und recht iſt. rc. *ubi* Matth. Stephan. Hæcque uſu ſic obſervantur: quamvis contrarium ſtatuat Joh. Zang. *de qu. & tort. c. ult. n. 86.*

Circa libellum hunc accuſatorium quæri *primo* ſolet, *an ad probationes delicti & indicia, ſimul & ſemel in uno libello actio criminalis inſtitui, & ſic in libello accuſatorio indicia etiam exprimi queant.* Rationem dubitandi præbet *art. 88. & 89. Ord. crim. Car.* ubi ponitur forma libelli accuſatorii, in qua tamen nulla prorſus fit indiciorum mentio: cum quibus convenit *l. libellorum. 3. ff. de accuſat.* in qua *JCtus* Paulus libelli conceptionem tradit, quæ requirit diem & annum, quo porrigitur accuſatio, nomen accuſatoris & accuſati, ſpeciem delicti, locum atque tempus, quo commiſſum fuiſſe dicitur, & inſcriptionem: de indiciis vero ne verbum ibidem habetur; unde videtur ſequi, in libello accuſatorio indicia delicti nequaquam exprimenda eſſe: in quam ſententiam etiam videtur inclinare Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 23. n. 5. & ſeqq.* 18

Q. 2. Num accuſator in libello ſimul indicia exprimere debeat?

Verum *praxis contrarium docet;* in foro enim Saxonico accuſator in libello accuſatorio non modo delictum ac indicia ſimul cumulare ſolet: ſed & reus ſimul ad indicia & capita accuſationis reſpondere tenetur, Mod. Piſtor. *P. 4. qu. 139.* ac certe utile eſt, in eventum inficiationis, ex facto ipſo, certa quædam indicia ſimul in concluſione libelli annotari, quibus gravetur reus; ut ſi non confiteatur crimen, ſaltem ſuper indiciis illius, poſtea torturæ ſubjici queat, prout tenet 19

Ang.

Digitized by Google

Ang. Aretin. *in tr. maleſ.* in verb. *fama publica. n. 108. & n. 114.* nam ſi judex non inveniat plene probatum maleficium, nihilominus tamen eum qui arguitur, ſuſpectum habeat: reus quidem condemnari non poteſt; propterea, quod nemo ex præſumptionibus damnari debeat: attamen confeſtim non erit abſolvendus, ſed potius ex indiciis urgentibus & ſufficientibus torturæ ſubjiciendus; qua de cauſa rectiſſime videtur accuſator indicia delicti exprimere; alioquin enim, ſi ad pœnam ordinariam ſimpliciter agatur, nulla facta mentione indiciorum, verendum eſt, ne ſi accuſator, reo fortaſſis delictum inficiante, in probatione illius deficiat, fruſtra eum damnari poſtulet, torturæ petitione deinceps ei præcluſa.

20 Ac licet *Ord. crim. d. art. 88. & 89.* ſicuti & *l. 3. ff. de accuſat.* indiciorum nullam prorſus mentionem faciat: exinde tamen male infertur, in libello ea una cum delicto cumulari non poſſe; ſiquidem *Imperat. Car. V. & JCtus* Paulus illam ſolummodo formam accuſationis ponunt, quæ communiter practicari ſolet, circa capita & probationem ipſius delicti: interim haudquaquam negantes, delicti quoque indicia ab accuſatore in libello exprimi poſſe. Quod tanto minus prudens accuſator, præſertim in dubia delicti probatione, omittere debet, quanto magis reipubl. expedit, crimina debito modo coërceri, quæ alios ob defectum probationis impunita relinquerentur; ſiquidem qui probandi onus aſſumit & non probat, cauſam perdit, Bartol. *in l. 1. §. item quæſitum. ff. de aq. pluv. arcenda.*

21 Hinc & in dicaſterio quodam in hunc modum fuiſſe pronunciatum, meminit Reuſner. *d. l. 1. dec. 23. n. 4.* Seyn euere Clienten bedacht, wider einen von Adel criminaliter zu klagen, da ſie denn mit dem Beweiß zur Nothdurfft, vielmehr aber mit den Indicien und Præſumptionen wohl fortzukommen gedencken: So will ihnen nicht allein das Delictum zu ſpecificiren obliegen: ſondern auch, auf den Fall die Klage verneinet würde, die Indicia zugleich ordentlicher Weiſe mit anzuhengen, und ſich zu dem Beweiß derſelben zu offeriren, gebühren; und würde in des Anklägers Gefallen, ob die Straffe in ſpecie zu exprimiren: oder dieſelbe in genere nach Verordnung der Rechten zu bitten: oder in Arbitrium Judicis zu ſetzen ſey, freygeſtellet, V. R. W.

22 *Hacque ſæpius hisce in terris ita practicari, probant plurima Elect. Saxon. Scabinorum præjudicia, quibus reo accuſato litis conteſtationem, & reſponſionem ad indicia quoque in libello commemorata, impoſitam fuiſſe ſcio, hisce fere formalibus:* Daß Angeklagter auf erhobene Anklage und angehengte *Indicia* ſich einzulaſſen und zu antworten ſchuldig. &c.

23 Accuſator autem indicia & capita delicti in libello cumulans, inprimis duo bene obſervare debet: I. ut indicia ſingula ponat, & articulate atque ordine referat: ad evitandam confuſionem & obſcuritatem, quæ alias ex libello accuſatoris facillime oriri poſſet; etſi enim in cauſis civilibus, articulatus libellus in foro Saxonico non admittatur, ſed ex officio, reo etiam non petente, per ſententiam rejiciatur, *Conſt. El. 2. P. 1.* ibi: So wollen wir, daß Libellus articulatus nicht zuläßlich ſey: und wenn derſelbe gleich nicht vom Part gefochten, jedoch officio Judicis verworffen werden ſoll. Mod. Piſtor. *vol. 1. conſil. 28. n. 18. & ſeq.* Joh. Zanger. *de except. P. 2. c. 14. n. 2.* Nic. Reuſn. *l. 2. conſ. 8. n. 10.* Bernh. Græv. *pract. jur. concl. l. 1. concl. 67.* articuli tamen, qui libellis accuſatoriis in cauſis criminalibus adjici ſolent, continentes indicia, quibus probatis reus in eventum torturæ ſubjici petitur: etiamnum hodie paſſim recipiuntur; quia vetuſtiſſimæ judiciorum Saxonicorum conſuetudini ſunt conformes; prout teſtatur Dan. Moller. *ad d. Conſt. 2. n. 7.*

24 II. ut alternative, vel in delicti pœnam reum condemnari, vel ſi crimen negetur, neque ſufficienter probetur, torturæ eundem ſubjici petat; nam & alias libellus alternativus tam jure, quam conſuetudine valet, præſertim ſi incertitudo iſta ex facto oriatur alieno, *arg. l. 1. §. quia autem.* ubi Bartol. *ff. quor. legator.* Dd. communiter in *l. inter ſtipulationem. 83. §. ſi ſtipulatus. ff. de verb. oblig.* Bald. *in l. ſancimus. 21. C. de SS. eccleſ.* & in *l. ex diverſo. 35. §. 1. n. 8. ff. de rei vindicat.* Felin. *in c. contingat. n. 9. de offic. delegat.* Jaſon *in §. item Serviana. in fin. Inſt. de action.* Guid. Pap. *dec. 143. n. 1 & ſingul. 220.* Myſing. *cent. 2. obſerv. 42. & cent. 4. obſerv. 11.*

Licet enim, omiſſa etiam petitione alternativa, libellus accuſatorius propterea non vitietur; quum juxta ſupra tradita inepta quoque libelli concluſio ſubſiſtat, ac judex petitionem ſupplere debeat: melius tamen facit accuſator, utrumque, & pœnam, & quæſtionem, alternative tamen, petens & exprimens, Nic. Reuſn. *l. 1. deciſ. 23. n. 14.*

25 Quæritur *ſecundo*, *utrum indiciis in libello accuſatorio omiſſis, accuſatori delictum non probanti, regreſſus detur ſaltem ad indicia & præſumptiones?* Etenim ita jure conſtitutum eſt, ut actor crimen, quod intendit, probare debeat, alioquin, eo non probante, reus abſolvitur, *l. 4. C. de edendo.* nam cum quis probandi onus aſſumit, & non probat, perdit cauſam, ut docet Bartol. *in l. 1. §. item. ff. de aq. pluv. arcend.* & probationem eſſe animam proceſſus judicialis, docet Damhoud. *in prax. rer. crim. quæſt. 159. l. 1.* itaque boni dicitur eſſe viri, crimen probare; quod ſi non poteſt, non deferre, ſed tacere, ut ait textus in *can. plerumque. 2. qu. 7.* ex quo ſequi videtur, delicto non probato, regreſſum accuſatori ad indicia non dandum, ſed reum abſolvendum eſſe.

Q. 2. An indiciis in libello accuſatorio omiſſis, accuſatori delictum non probanti, detur regreſſus ad indicia & præſumptiones?

26 Sed in civilibus quidem cauſis hæc veriſſima ſunt, & actore in probatione ſemel ſuccumbente, ulterior probatio non admittitur: ſed reus ab actione inſtituta abſolvitur, *d. l. 4. C. de edendo.* at in cauſis criminalibus res paulo aliter ſe habet; Quia enim ſalus publica requirit, crimina manifeſtari nocenteſque reos puniri, *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil.* utique tam ſtricte regulis juris in proceſſu criminali inhærendum non eſt: ſed modis omnibus laborandum, quo vel per probationem plenam, vel per quæſtionem veritas eruatur, ſonteſque ſupplicium luant; quare & hoc caſu, accuſatore in probatione criminis ſuccumbente, denuo ad indicia & conjecturas confugere, facultatem ipſi tribuendam eſſe, ſtatuo cum Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 23. n. 10.* non quidem in hunc finem, ut reus ex his condemnetur: ſed ut, ſi neget crimen, torqueatur, ac veritas eruatur; dummodo indicia ſint urgentia, & ad id ſufficientia, juxta *l. 8. C. de qu. & l. 1. ff. eod. tit.*

27 In qua ſententia haud parum me confirmat, quod, actore non probante, judex, novis ex indiciis ſupervenientibus, inquiſitorie adverſus reum procedere poſſit; quare non ergo licebit idem accu-

Digitized by Google

accuſatori in probatione ſuccumbenti, quum accuſatio faciat ceſſare inquiſitionem? Æg. Boſſ. *in tit. de inquiſitione. n. 19.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. qu. 3. n. 4.*

28 Cui accedit, quod tortura eſt remedium ſubſidiarium eruendæ veritatis, ad quam non eſt deveniendum, niſi cæteri probandi modi deficiant, Maſcard. *de probat. concl. 1388. n. 3.* & ſic a Collegio JCtorum Ingolſtadienſium & Tubingenſium reſponſum fuiſſe, meminit Reuſner. *d. deciſ. 23. n. 12.* referens verba ſententiæ Tubingenſis: Als ihr auch dieſes inſonderheit fraget, wenn in Accuſatione, ad Probationes einmahl geſchritten wird, und man mit denſelbigen fällig: ob man Regreſſum ad Indicia haben könne. darauf reſpondiren wir, quod ſic; Denn eben dieſes rechtlicher Ordnung gemäß, daß man ſich in peinlichen Sachen contra negantem Reum, zuförderſt aller möglichen ordentlichen Beweiſungen per Teſtes & Inſtrumenta, aliosque Modos probandi, gebraucht; und allererſt in Defectu omnium aliarum Probationum, ad extremum illud Remedium eruendæ Veritatis, per Torturam, kommen möge, ſi urgentia Indicia hoc ipſum ſuadeant & poſtulent.

29 *Prout etiam in Scabinatu pronunciaſ. Ge. a* Döbitzſch: Hat peinlicher *Fiſcal* wider *N. G.* eine peinliche Klage erhoben; darauf nach beſchehener *Litis Conteſtation* ihme der Beweiß aufferleget worden; Ob er nun wohl den Grund ſeiner Anklage nicht erwieſen; da er aber dennoch gnugſamen Verdacht des bezüchtigten *Delicti* wegen, wider Angeklagten nochmahls beybringen wolte: So würde er damit billig zugelaſſen; und ergienge darauf, ob die ſcharffe Frage Statt habe oder nicht, ferner was recht iſt, V. R. W. *M. Octob. A. 1630.*

Q. 3. Num dies & hora commiſſi delicti in libello accuſatorio exprimi debeat?

30 *Tertio* quæritur, *an etiam dies & hora delicti commiſſi, in libello accuſatorio exprimi debeat?* de tempore etenim menſis & anni, dubium non eſt, quin hoc in libello ſit apponendum, *l. libellorum. 3. ff. de accuſat. can. fin. §. libellorum. 2. qu. 8.* in tantum, ut ſi omittatur, libellus ſit ineptus ipſo jure, atque judicium nullum: maxime ſi locus vel tempus poſtea per confeſſionem, vel teſtium depoſitionem, non probetur: per ea quæ notant Dd. in *l. edita. 3. C. de edendo.* ubi Alexand. *n. 18.* Mod. Piſtor. *l. 1. conſ. 34. n. 26. qu. 8.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 12. verſ. præterea.* Mynſing. *cent. 3. obſerv. 31.* Cravett. *lib. 2. conſ. 151. n. 210.*

31 Niſi ſit delictum, quod tractum ſucceſſivum habet, ut crimen hæreſis, in quo neque locus, neque tempus aliquod exprimendum, Bart. *in dict. l. 3. ff. de accuſat. n. 10. in fin.* Ang. Aretin. *in tr. maleſ.* in verb. *hac eſt quadam inquiſitio. n. 65.* Bald. in *l. 23. in fin. C. de probat.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. qu. 1. n. 17.* Nic. Reuſner. *lib. 3. dec. 18. n. 11.* ſicuti nec in criminibus atrocioribus, veluti rebellionis aut læſæ Majeſtatis, requiritur, ut in libello tempus & locus apponantur, Ang. Aretin. *d. l. n. 64.* Reuſner. *d. l. n. 12.* Tib. Decian. *l. 1. conſil. 18. n. 72. & ſeqq.* Jac. Menoch. *lib. 1. conſil. 100. n. 89.*

32 Quin nec in crimine homicidii, temporis & loci appoſitionem neceſſariam eſſe, tradit Paul. de Caſtro in *l. cum te. 9. n. 3. C. de probat.* quem refert & ſequitur Nic. Reuſn. *d. dec. n. 13.* idque tunc maxime, ſi in libello clauſula ſit appoſita, qua ſe non adſtrictum vult eſſe accuſator ad probanda ſuperflua, Bart. *in l. divus Adrianus. 33. ff. de re judicat.*

33 Sed de expreſſione diei ac horæ potiſſimum quæritur, *an regulariter tempus hoc in libello accuſatorio apponendum ſit?* Quod ſimpliciter nego, per *l. libellorum. 3.* ibi: *Nec autem diem nec horam invitus comprehendet. ff. de accuſat.* ubi gloſſ. & Dd. in *l. pen. C. de accuſ.* Æg. Boſſ. *in tit. de inquiſitione, n. 19. in fin.* Proſp. Farin. *d. qu. 1. n. 18.* Gigas *de crimin. læſæ Majeſt. l. 1. tit. qualiter in crimin. læſ. majeſt. proced. qu. 3. n. 2.* Reuſn. *d. dec. 18. n. 8.*

Quod tamen fallit, ſi reus accuſatus petat diem 34 apponi, ex quo velit ſe defendere & probare, tali die ſe alibi fuiſſe; hoc enim caſu ab accuſatore, delicti dies exprimendus eſt, quo reus poſſit ſe melius in judicio defendere, Bartol. in *l. is, qui reus. col. 6. n. 10. verſ. ſed quæro, an in accuſatione. ff. de publ. judic.* & in *l. libellorum. n. 13. ff. de accuſat.* & in *l. 2. §. ſi quis Epheſi in fin. n. 6. ff. de eo, quod certo loco.* Proſp. Farin. *d. qu. 1. n. 20.* eamque communem eſſe opinionem, & ab ea nequaquam recedendum, tradunt Jaſon in *d. l. 2. §. ſi quis Epheſi. n. 1.* Æg. Boſſ. *in tit. de inquiſ. n. 92.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 12. verſ. dixi etiam.* Gigas *q. 3. n. 3.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 1. concl. 512. n. 3. & concl. 28. n. 3.*

Quarto quæritur, *an etiam accuſator in crimi-* 35 *nali judicio, abſque libello accuſatorio experiri poſſit, proponendo ſcilicet accuſationem oretenus & ſummarie?* Quod affirmare non dubito, in delictis ſcilicet levioribus, juxta *l. levia. 6.* ibi: *Levia crimina audire & diſcutere de plano Proconſulem oportet, & vel liberare eos, quibus objiciuntur, vel fuſtibus caſtigare, vel flagellis ſervos verberare. ff. de accuſ.* prout etiam ſtatuit Matth. Weſenb. *in paratit. ff. d. tit. n. 12. verſ. ſane levia crimina.* neque enim in levioribus criminibus, multis ambagibus aut circuitionibus locus eſt dandus, quibus ſæpenumero pœnæ delictorum negliguntur, Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 32.* quo & verba *Ord. Crim.* reſpiciunt *in art. 89.* Wo der Fürſprecher die obgemeldte Klage und Bitte mündlich nicht reden könte. ꝛc.

Idque ſæpius in Elect. Saxon. Scabinatu practicatum fuiſſe memini.

Aliter tamen res ſe habet in delictis gravioribus 36 quæ pœna ſanguinis coërcentur, in quibus abſque libelli oblatione accuſatorem haudquaquam admittendum eſſe, puto: propter ingens periculum, quod, omiſſis formalibus proceſſus, accuſato afferri poteſt; quanto majus enim periculum in cauſa aliqua verſatur, tanto cautius in ea procedendum eſſe, quivis facile conceſſerit; neque etiam forma proceſſus ordinarii admittit, ut accuſator abſque libelli oblatione agat in judicio, vide Tib. Decian. *in tr. crim. l. 7. c. 44.* Joh. Emer. a Roſbach, *in proceſſ. crim. tit. 1. c. 7.* Nic. Reuſn. *l. 3. dec. 18. n. 3.* Ac ſane cauſas graves ſcripto expediri, 37 tutius, rectius & commodius eſt, Erneſt. Cothman. *vol. 3. reſp. 16. n. 68.* unde in criminalibus, eo caſu, quo alias voce viva procedi ſolet, merita cauſæ ſcripto exhiberi, ipſamque cauſam ſcripto diſceptari, volunt Dan. Moller. *ad Conſt. Elect. 2. P. 1. n. 7. & Conſt. 18. n. 1.* Erneſt. Cothman. *d. l. n. 69.*

Alterum ſubſtantiale proceſſus ordina- 38 rii in cauſis criminalibus, eſt accuſatoris ſatisdatio, de ſumptibus litis & injuriis; Non enim ſufficit, libellum offerri accuſatorium, ſed accuſator, priuſquam litis conteſtatio accuſato imponatur, cavere debet pro reconventione & expenſis; ne innocentia accuſati vim calumniæ patiatur, ſed is deducta innocentia, injuriam ſibi illatam

Digitized by Google

latam debito modo vindicare, ſumptusque repetere queat.

39 Qua de cauſa olim quilibet accuſator ad pœnam talionis ſe inſcribere neceſſe habebat, tam ex lege Civili, quam Canonica; ne ſcilicet innocentia accuſati calumniam temere pateretur, *§. pœna. Inſtit. de injur. l. ſi cui. 7.* ubi Bartol. *ff. de accuſat. & l. ult. C. eod. tit. l. 2. C. de his, qui accuſar. non poſſ. can. quisquis. 2. qu. ult.* quæ ſubſcriptio ſtatim in libello accuſatorio fieri debebat, *l. 3* ubi *Dd.*
40 *ff. de accuſat.* Nic. Reuſn. *lib. 3. dec. 18. n. 6.* Sed uſu & conſuetudine hodie tam pœna talionis, quam inſcriptionis ſolennitas, pasſim in deſuetudinem abierunt, Bartol. *in l. 6. & l. 7. n. 12. ff. de accuſat.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. quæſt. 12 n. 17.* Nic. Reuſn. *d. dec. 18. n. 6.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 12.* ex ea potisſimum ratione, ne metu propriæ ſalutis ab accuſatione quis deſiſtat, & ſic crimina remaneant impunita; quum plures accuſatores criminum & quaſi vindices extare, utile ſit reipublicæ, Bartol. *in d. l. 7. n. 2. in fin.* Salycet. *in l. 3. n. 4. C. qui accuſ. non poſſ.* Felin. *in cap. ſuper his. n. 3.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crimin. c. 5. n. 5.* Æg. Boſſ. *in tit. de accuſat. n. 2.* Hier. Gigas *in tr. de crimin. læſæ Maj. l. 1. tit. qualiter in crim. læſæ Majeſt. proced. qu. 1. n. 5.* Foller. *in pract. crim. fol. 136. n. 3.* Nic. Reuſn. *l. 3. conſ. 3. n. 29.*

41 Ideoque nec in foro Saxon. talionis pœna & inſcriptionis ſolennitas, ullatenus ſibi locum vendicat, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 12. verſ. apud nos vere Sax.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 6. lit. D.* Chil. König *in proc. c. 47.* cujus verba hic apponere lubet: Die Rechte, inquit, ordnen, ſo einer einen peinlich beklaget, daß er auch einen peinlichen Vorſtand beſtellen muß, das iſt, daß er ſich einſchreibe, daß er die Klage peinlichen vorgewendet, und gelobe, daß er die in peinlichen Rechten verführen und beweiſen wolle; und wo er das nicht thue, oder damit fällich würde, ſo wolle er die Poen leiden, die der Beklagte in Rechten hätte leiden müſſen, wo er überwunden wäre worden. Aber dieweil dieſer Vorſtand, ſo wohl als die andern Vorſtände, durch die Gewohnheiten der Lande, und der Gerichte verändert, und auch wohl gar abgethan: So wird dieſer Vorſtand bey uns (in foro ſcilicet Saxonico) itzund nicht gehalten; und das iſt kein Wunder, denn die Gewohnheit und der Gebrauch, wo ſie anders vernünfftig ſeyn, die Rechte wohl ändern und aufheben mögen. ꝛc.

42 *Veluti etiam pronunciavimus*: Wenn nun Kläger den Grund ſeiner Klage nicht beweiſen möchte, und ihr von angeſtalter Klage *abſolvirt* würdet. ꝛc. So hätte doch die *Pœna Talionis* nicht Statt, und möchte auch Kläger dahero mit derſelben nicht beleget werden, V. R. W. *Ad requiſ. Gabr.* Feigens, in Annabergk, *M. Oct. A. 1630.*

Q. 6. An & quomodo accuſator in judicio criminali ſatisdare debeat?

43 Hinc quæritur *primo*: *Qualem cautionem accuſator hodie præſtare & quomodo ſatisdare debeat?* Etſi enim pœna talionis, & per conſequens inſcriptionis ſolennitas hodie ceſſet, ut modo dictum fuit: propterea tamen omnis ſatisdatio ex parte accuſatoris ſublata non eſt, ſed is nihilominus de lite proſequenda & injuria reſarcienda ido-
44 nee ſatisdare debet. Quod luculenter probat *Ord. crim. Car.* exprimens inſimul qualitatem ac formam cautionis præſtandæ, *in art. 12. in pr.* So bald der Angeklagte zu Gefängniß angenommen iſt, ſoll der Ankläger, oder ſein Gewalthaber, mit ſeinem Leibe verwahret werden, biß er mit Bürgen Caution, Vorſtand und Sicherung, die der Richter mit ſamt 4. Schöppen, nach Gelegenheit der Sachen, und Achtung beyder Perſonen, für gnugſam erkennet, gethan hat. et poſtea: alſo daß er der Ankläger, wo er die peinliche Rechtfertigung nicht ausführen oder dem Rechte verfolgen würde; und die geklagte Miſſethat, oder aber redliche und gnugſame Anzeigung, und Vermuthung derſelben, in ziemlicher Zeit, die ihm der Richter ſetzen würde, nicht dermaſſen beweiſen, daß es der Richter und Gerichte, oder der mehrere Theil aus ihnen gnugſam erkennen; oder ſonſten in Rechten fällig würde: alsdenn den Koſten, ſo darauf gangen iſt, auch dem Beklagten um ſeine zugefügte Schmach und Schaden Abtrag thun wolle, alles nach bürgerlicher, rechtlicher Erkenntniß. ꝛc. ex quo conſtat, accuſatorem, aut mandatarium ejus ſive procuratorem, cuſtodiæ dari debere, donec usque prædibus prædiisque caverit, & ſatisdationem idoneam de ſumptibus & damnis in caſum ſuccumbentiæ refundendis, nec non ſatisfactione injuriæ illatæ præſtiterit; Adeoque ex *Conſtit. Carol.* accuſator cautionem idoneam præſtare vel cuſtodiæ dari debet. Quod concordat cum *l. ſi cui. 7. in pr. ff. de accuſat. & l. qui crimen. 5. C. qui accuſar. non poſſ. l. qui. 4. C. de edend. l. actor. 23. C. de probat.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 12.* Matth. Stephan. *in not. ad art. 12. Ord. crim.* ubi & Ge. Rem. Dicitur autem cautio ido- 45
nea, quæ fit prædiis aut fidejuſſoribus, iisque idoneis & locupletibus non tantum facultatibus, ſed etiam conveniendi facilitate, *l. 1. & 2. ff. qui ſatisd. cogant.* Eaque præſtanda eſt, non ſolum, ſi reus crimen prorſus neget, ſed etiam ſi fateatur illud, legitima tamen ratione defendat, *Ord. crim. art. 13.* Von Bürgſchafft des Anklägers, ſo der Beklagte der That bekenntlich iſt, und redliche Entſchuldigung ſolcher That halben fürgiebt. Quin 46
& ſi de crimine conſtet, illudque notorium ſit, nec id reus defendere queat, nihilominus accuſator cavere tenetur, non quidem de damno aut injuria, quæ hoc caſu nulla exiſtit, reſarcienda, ſed ſolum perſequenda accuſatione, *Ord. crim. art. 15.* Von einer andern Bürgſchafft, ſo der Kläger den Argwohn der Miſſethat bewieſen hat, oder die Miſſethat ſonſt bekenntlich iſt. in verb. So ſoll der Ankläger alſo denn verbürgen, den ſtrengen peinlichen Rechten, darum der Beklagte angenommen iſt, nach dieſer und des Reichs-Ordnung nachzukommen, und zu weiterer Bürgſchafft in ſolchem Fall nicht verbunden werden. Vide Matth. Stephan. & Georg. Rem. *in d. art. 12.*

In *foro tamen Saxonico* hæc Conſtitutio, quoad 47
perſonam accuſatoris cuſtodiæ tradendam, non obſervatur, ſed cautio pecuniaria de ſumptibus litis & injuriæ illatæ ſatisfactione, perinde ac in civilibus cauſis, imponitur: a qua tamen liber eſt, qui posſidet immobilia, juxta *Conſt. Elect. 5. P. 1.* ubi Dan. Moller. *n. 5. & ſeqq.* Matth. Weſenbec. *in paratit. ff. de accuſat. n. 12. verſ. apud nos vero Sax. & in ſupplem. ad Joh. Schneidwin. Inſtit. de ſatisdat. n. 13. ſub fin.* Quod ſi vero accuſator nec 48
bona immobilia habeat, nec idonee cavere, & fidejuſſores invenire queat, cautio etiam juratoria in criminalibus admittitur. Nec enim nomine accuſationis, actor ultra pecuniariam æſtimationem tenetur. Qua de re ita ſcribit Chil. König, *in proc. d. c. 37.* Und der Gebrauch und Ge-

Digitized by Google

Gewohnheit haben den Vorſtand in peinlichen Sachen dermaſſen eingeführet, daß er nicht anders, denn wie in bürglichen Sachen geſchicht, beſtallt wird; als, wo der Kläger in Gerichten genugſam beſeſſen, ſonderlich ſo hoch ſich ein Wehrgeld und die Gerichts-Koſten und Schäden ungefährlich verſtrecken mögen, darff er den Vorſtand in peinlichen Sachen und Klagen auch nicht thun; ſonſt müſte er den mit Bürgen und Pfanden, und ſo er deren keine hat, mit geſchwornem Eyde beſtellen. Dermaſſen pflegen auch die Schöppen-Stühle zu ſprechen.

49 Illud tamen probe notandum eſt, non ſufficere hodie præciſe æſtimationem wergeldi ad ſatisfactionem in criminalibus, nec accuſatorem, qui tantam pecuniæ ſummam poſſidet, a cautione liberari: ſed in arbitrio judicis eſt, ſummam pecuniæ definire, ac certam cautionem ab accuſatore præſtandam determinare: pro ratione perſonarum, & qualitate ipſius delicti, perinde ut in civilibus cauſis, juxta *Ord. proc. judic. Elect. Sax. tit. 13.* in verb. wie hoch aber einer begütert, oder da er unter uns nicht beſeſſen, den Vorſtand zu beſtellen ſchuldig: ſoll nicht allewege nach einem Wehrgelde, oder denen in etlichen Gerichten bißhero bräuchlichen 50. Gülden gerechnet, ſondern von unſern Appellation- Hof- und andern Gerichten, der Sachen und Perſon Gelegenheit nach æſtimiret werden. Vide quoque Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 21. n. 43.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. qui ſatisd. cogant. n. 11.* Jac. Schult. *P. 1. q. 20. n. 3. & ſeqq.*

50 Etſi vero conceſſerim, in criminalibus cauſis ob earundem gravitatem, ratione ſatisdationis majorem ſummam requiri, quam in civilibus cauſis, ita ut etiam ad 100. 200. thaleros & ultra cautio præſtari debeat: attamen vix credere poſſum, ut ad ſummam 1000. 2000. & 3000. thalerorum ſatisdatio extendi queat: quamvis aliter ſentiat Matth. Berlich. *P. 1. concl. 15. n. 48.* ſatisdationem accuſatoris cum cautione rei ex cuſtodia liberandi, de qua *Dd.* ab ipſo allegati loquuntur, confundens.

51 *Reſpond. ita Joh. a Mockeritz:* Daß peinlicher Ankläger, wofern er in ſelbigem Fürſtenthum mit unbeweglichen Gütern nicht beſeſſen, vor allen Dingen den gefoderten Vorſtand *pro reconventione & expenſis*, und geſtalten Sachen nach auf 100. Thlr. hoch zu beſtellen ſchuldig; und iſt alsdenn Angeklagter *G.* von *N.* auf erhobene peinliche Anklage ſich einzulaſſen ſchuldig: Es könte denn peinlicher Ankläger eydlich erhalten, daß er über allen angewandten Fleiß, weder durch Bürgen noch Pfänder, den Vorſtand zu beſtellen vermöchte; auf ſolchen Fall würde er mit der *Juratori*ſchen *Cantion* billig zugelaſſen, V. R. W. *M. Oct. A. 1628.*

52 *Secundo* quæritur: *An reo abſoluto, adverſus accuſatorem competat actio ad ſatisfactionem injuriæ, refuſionemque expenſarum?* Hujus quæſtionis deciſio ex præcedentibus manifeſta eſt. Nam ſi accuſator cautionem præſtare debet pro ſatisfactione injuriæ, & refuſione expenſarum; utique neceſſario ſequitur, finita accuſatione, reoque abſoluto, eum conveniri poſſe; absque effectu enim ſatisdatio eſſet, ſi reo adverſus accuſatorem reconventio non competeret.

Q. 7. Num reo adverſus accuſatorem competat actio ad ſatisfactionem injuriæ, refuſionemque expenſarum?

53 Quod & diſertis verbis Imperator Carolus V. ita conſtituit, ſimulque optionem dat reo abſoluto, vel apud judicem (accuſatoris forum ſequendo) ordinarium, vel coram judice eo, quo cognoſcente ſe purgavit, accuſatorem ſuum, pro reſtitutione omnium a ſe factorum damnorum, judicio conveniendi, *in Ord. crim. art. 12.* verb. und damit derſelbige gefangene Beklagte ſeiner erlittenen Koſten, Schmach und Schaden deſto austräglicher und beförderliche Ergetzung und Abtrag erlangen möge; So ſoll zu ſeinem Gefallen und Willen ſtehen, den peinlichen Ankläger vor deſſelben Anklägers ordentlichem Richter, oder dem peinlichen Gerichte, dafür ſich die gerichtliche Ubung und Rechtfertigung erhalten hat, um ſolchen Koſten, Schmach und Schaden, rechtlichen fürzunehmen. Quæ poſterior via propter contientiam cauſæ eſt expeditior, Andr. Gail. *lib. 1. obſerv. 32.* Matth. Steph. *in not. ad d. art. 12. Ord. crim.* ubi & Ge. Rem. idemque habetur *in art. 99. & art. 201. Ord. crim.* in quo tamen diſcrepat conſtitutio Carolina a jure communi, quo Latrunculator, ſeu criminalium cauſarum judex, de cauſa pecuniaria non judicat, *l. ſolemus. 61. §. 1. ff. de judic.* 54

LIMITANDUM tamen hoc eſt, ſi accuſator juſtam ſeu probabilem litigandi cauſam habuerit: quo caſu, licet reus abſolutus fuerit, accuſatorem tamen conveniri non poſſe, probatur *ex art. 201. Ord. crim.* in verb. Es wäre denn Sache, daß der Ankläger ſeiner Anklage rechtmäßige Urſach gehabt, dadurch der Richter beweget werden möchte, die Koſten aus redlichen, gegründeten, rechtlichen Urſachen zu compenſiren und zu vergleichen. ꝛc. ubi Matth. Steph. *in art. 99.* Cujus rei ponitur exemplum *in art. 66. Ord. crim.* ubi calumniæ actione furi eſcario, veſtiariove, accuſator non tenetur, quantumvis furtum ex neceſſitate famis aut frigoris commiſſum haud puniatur. 55

Quin &, ſi accuſator leviuſculam cauſam accuſandi habuerit, calumniæ actione, præſertim in cauſis levioribus, non facile gravandus eſt: licet judex ad deprecationem accuſato faciendam ipſum adigere queat; ne ſcilicet anſa detur litigantibus, contra intentionem Caroli V. Imperatoris, qui cauſam citra ſolennitatem, ſtrepitum, & figuram judicii, ſummarie & de plano decidi jubet *in art. 12. Ord. crim. circa fin.* in verb. darinnen auch ſummarie und ohne Zierlichkeit des rechtlichen Proceßes procediret, gehandelt, und die Urtheile ohne weitere Appellation und Suchung vollzogen werden. 56

Prout etiam pronunciab. ad requiſ. Gabr. Feigens, in Annabergk: Wenn nun Kläger die wider euch erhabene *Injurien*-Klage, wie zu Recht, nicht beweiſen noch ausführen würde. ꝛc. So möchte er doch, geſtalten Sachen nach, von euch ordentlicher Weiſe nicht beklaget, noch mit einiger Straffe beleget werden: er wäre aber gleichwohl der falſchen Auflage wegen eine Chriſtliche Abbitte zu thun ſchuldig, V. R. W. *M. Oct. A. 1630.* 57

Tertio quæritur: *An in proc. crim. accuſator quoque Guarandam,* die Gewehr der Anklage *præſtare debeat?* Affirmo hoc cum Matth. Coler. *P. 1. dec. 109. n. 10. &* ibid. Jac. Schult. *in addit. n. 22.* Chil. König *in proc. c. 48. n. 2.* Rotſchütz *in proc. P. 1. art. 13. n. 3.* Matth. Berlich. *P. 1. concl. 12. n. 3.* Hering. *de fidejuſſ. c. 10. n. 140.* per textum clarum *in art. 114.* Weichb. in verb. Gewehr ſoll auch ein teglicher Mann thun und geloben, um Todtſchlag, Lämbde und um Wunden, für ſeine Schwerdtmagen und Freunde. ꝛc. 58

Q. 8. An in proceſſu criminali accuſator præſtare Guarandam teneatur?

Quin & Guarandæ præſtatio principio inventa eſt propter cauſas ſanguinis, ut reo caveretur de ſecuritate contra agnatos ejus, qui occiſus eſt, ſi forte vel tranſigatur, vel reus ſolenni judicio ab inſtituta accuſatione abſolvatur, gloſſ. *prima in pr. art. 16. l. 2.* Landr. gloſſ. *nova art. 14. ad lit. A. in fin. l. 3.* Landr. gloſſ. Weichb. *art. 14.* in verb. um Gerichte, *per* textum *in d. art. 114.* Weichb. in verb. 59

für

Digitized by Google

für ſeine Schwerdtmagen und Freunde. ut ſic
dubium prorſus non ſit, quin etiam in criminali-
bus cauſis Guaranda ſit exigenda.

60 *Velati ſic etiam reſpond. Quaſt. Salzenſ:* Würden Anklä-
gere der Angeklagten Gewehr, würcklichen angeloben,
inmaſſen ſie zu thun pflichtig: ſo wäre Angeklagter, auf
anderweit vorgehende gebührende Ladung, bey Straff
Ungehorſams zu erſcheinen, und auf erhobene Anklage
ſich einzulaſſen, zu antworten, und den Krieg Rechtens
zu befeſtigen ſchuldig, V. R. W. *M. Febr. A. 1630.*

61 *Item:* daß Angeklagter vor Gerichte perſönlich zu er-
ſcheinen, und auf die wider ihn erhobene Anklage
und derſelben angehängte *Indicia*, wenn Ankläger die
geſonnene Gewehr zuvor würcklichen angeloben wür-
de, inmaſſen er zu thun pflichtig, richtig, und unter-
ſchiedlich zu antworten ſchuldig, ꝛc. *Sculteto in* Pom-
ſen, *M. Mart. A. 1601.*

Sculteto & Scab. in Zſchocher, *M. Nov. A. 1599.*
Quaſt. Miſnenſ, M. Nov. A. 1598.
Quaſt. in Merßitz, *M. Jul. A. 1612.*
Tob. Hofmann in Mülbach, *M. Aug. A. 1601.*

Q. 9. Num accuſator poſt Guarandam præſtitam, nova ac plura indicia contra accuſatum proponere poſſit?

62 Quum vero effectus Guarandæ etiam hic ſit,
quod deinceps libellum mutare vel emendare
non liceat, *art. 14.* ubi gloſſ. *lit. C. lib. 3.* Landr.
Conſt. El. 11. P. 1. Matth. Coler. *P. 1. dec. 109. n. 3.*
& ſeqq. Hartm. Piſtor. *l. 4. qu. 22. n. 6.* Zobel.
P. 1. differ. 11. n. 7. Joh. Zanger. *de except. P. 2. c.*
21. n. 62. & 70. haud inconvenienter quæritur
quarto: An accuſator, qui indicia libello appoſuit, &
reum delictum negantem torqueri petit, poſt Guaran-
dam præſtitam plura indicia producere poſſit?

63 Hanc quæſtionem movet Mod. Piſtor. eamque
affirmative decidit, *P. 4. qu. 139.* ex ea potiſſimum
ratione, quod additio plurium indiciorum non ſit
mutatio libelli; quia nihil mutatur, neque de fa-
cto deducto in judicium, neque de medio conclu-
dendi, neque de petitione, in quibus tribus parti-
bus libellum accuſatorium conſiſtere, ſupra dixi,
Nic. Reuſner. *dec. 18. circa pr.* Et additio ejuſmo-
di, indiciorum ſpecificatio potius quædam eſt,
quam emendatio; ſiquidem libellus manet idem
quoad ſubſtantialia: & indicia nova ad eundem
tendunt finem, ad quem petitio ante Guarandam
præſtitam fuit directa, nimirum ad torturam.

64 Cumque accuſatori in probatione ipſius deli-
cti ſuccumbenti, regreſſus detur ad judicia & præ-
ſumptiones: uti veriſſimum eſt & probatum *ſu-
pra n. 27.* cur non ante probationem, poſt præ-
ſtitam tamen Guarandam, nova indicia ſolum-
modo prioribus addere, ipſi fas ſit, rationem certe
non video; ſiquidem longe difficilius a regulis
proceſſus, probatione peracta, receditur, quam
ante probationem.

65 *Hancque Mod. Piſtoris ſententiam in pronunciando ſuimus*
ſecuti, in hunc modum reſpondentes Senat. Zwickavienſ.
Würde Angeklagter auf die von Anklägern anietzo
(*nempe poſt litis conteſtationem*) von neuen angegebe-
ne *Indicien*, mit ſeiner Antwort ſich einlaſſen, inmaſ-
ſen er zu thun ſchuldig: So ergienge alſo denn in dieſer
Sache ferner, was recht iſt, V. R. W. *M. Sept. A. 1619.*

66 Tertium ſubſtantiale proceſſus ordina-
rii, eſt reſponſio rei ad libellum accuſato-
rium, ſeu litis conteſtatio: per quam judi-
cium demum conſtituitur, *l. un. C. de lit. conteſt.*
Comparente enim reo, (de quo caſu hic tantum-
modo agitur: quomodo enim adverſus contuma-
cem & abſentem procedendum ſit, dicetur *infra*
qu. 140.) priusquam reſpondeat ad libellum ob-
latum, ulterius non procedendum, ſed litis con-
teſtatio ab ipſo exigenda eſt.

67 Circa quam reo accuſato duo potiſſimum in-
cumbunt, *Primo*, ut exceptiones, ſi quas habeat,
ſimul in judicium deducat, ac ſe defendat, *l. ſiqui-
dem. 9. in pr.* ubi Dd. *C. de except.* omnis enim ex-
ceptio ſive ſit dilatoria, ſive peremptoria, alle-
ganda eſt, etiamſi maxime notoria ſit, Bartol. *in
l. ſi unus. §. pactus ne peteret. n. 18. ff. de pact.* ubi
tamen hæc differentia exiſtit, quod dilatoriæ ex-
ceptiones ante litis conteſtationem opponendæ,
peremptoriæ vero litis conteſtationi ſint anne-
ctendæ, Joh. Zang. *in tr. de except. P. 3. c. 26. n. 23.
24. & ſeqq.* Proin, ſi forſan reus homicidii, mo- 68
deramine inculpatæ tutelæ ſeſe tueri velit, hanc
exceptionem litis conteſtationi ſtatim apponere
debet: quamvis & ſatis ſit, ante rem judicatam
eam objicere, *arg. l. 3. ff. de reſcind. vendit. l. hujus-
modi. 84. §. qui ſervum. ff. de legat. 1. l. plane. 38. & l.
ult. ff. de petit. hered.* Donell. *lib. 22. c. 8.* ut ſic ex-
ceptionem hancce moderaminis inculpatæ tute-
læ, nec non alias exceptiones peremptorias, vel in
ipſa litis conteſtatione ſibi reſervare; vel eaſdem
poſt litis conteſtationem usque ad ſententiam op-
ponere, arbitrio accuſati relinquendum ſit, Joh.
Zang. *d. c. 26. n. 52.* Bald. *in l. præſcriptionem. C.
de except.* Matth. Weſenb. *in ſupplem. ad Joh.
Schneidwin. in tit. Inſtit. de except. n. 9.*

Secundo, ut categorice, expreſſe, rotunde, & ad 69
ſingula membra accuſationis reſpondeat, quo ju-
dex certus fieri poſſit, quidnam ab actore proban-
dum ſit, & quatenus atque in quibus membris,
onus probandi ei injungere debeat, juxta *Conſt.
El. 10. P. 1.* quum paria ſint, non reſpondere, vel
obſcure reſpondere, *l. de ætate. 11. §. nihil. 7. ff. de
interr. action.* ubi Bartol. *n. 1. l. certum. 6. ff. de
confeſſ.* Roßbach *in proceſſ. crim. tit. 3. c. 1. num. 2.*
Mantua. *in ſingul. 203.* ubi ait, reſponſionem
habere tres qualitates, 1. ut ſit pertinens, 2. ab-
ſoluta, 3. clara. Quod ſi vero accuſatus id non 70
fecerit, ſub pœna contumaciæ hoc ei per ſenten-
tiam injungi debet, in hunc fere modum: daß
Angeklagter auf erhobene peinliche Anklage, ande-
rer Geſtalt denn geſchehen, auch deutlicher, und in
ſpecie auf alle Puncta mit ja oder nein, ohne An-
hang, bey Straffe Ungehorſams, zu antworten,
und Litem zu conteſtiren ſchuldig, V. R. W.

Q. 10. Quomodo ſit procedendum adverſus reum reſpondere nolentem?

Quæritur hic *primo*, ſi reus quidem in judicio 71
compareat, categorice tamen & clare reſpondere
nolit, licet hoc ei per ſententiam injungatur, vel
etiam propius reſpondere ac litem conteſtari re-
cuſet, *quomodo adverſus ipſum procedendum erit?*
in cauſis equidem civilibus, ſi reus in judicio præ-
ſens litem conteſtari ceſſaverit, pro convicto &
confeſſo habetur, usque ad legitima impedimen-
ta: *prout teſtatur practica quotidiana & ſtylus judi-
ciorum in Prov. Sax.* at hic modus pronunciandi, 72
usque ad legitima ſcilicet impedimenta, biß auf
Ehehafft, in proc. Crim. tum demum practicatur,
quando ad bannum ſeu proſcriptionem agitur:
quod fieri non ſolet, niſi in caſu abſentiæ, quo
reus fugitivus eſt ac latitat, ut dicetur *infra q. 140.*

Placuit itaque Dn. Scabinis, hoc caſu denuo li- 73
tis conteſtationem ipſi imponere, addita clauſula
comminatoria, quod, ſi in contumacia non re-
ſpondendi perſeveret, pro confeſſo & convicto
haberi debeat; Cujus clauſulæ effectus hic non eſt,
ut reus pro confeſſo & convicto habitus ſtatim
condemnetur; nam in criminalibus ex præſum-
pta & ficta confeſſione ad mortem nemo conde-
mnandus eſt, *l. fin. C. de probat. l. abſentem. 5. ff.
de pœn. c. literas. 14. X. de præſumpt.* Weſenb. *in
parat.*

parat. ff. accuſat. n. 12. ſed præſumpta hæc confeſſio indicium tantummodo facit ad torturam, adeoque reum hoc caſu pro confeſſo habitum torturæ ſubjici poſſe ad eruendam veritatem, non dubito. Secus enim ſi diceremus, quilibet delinquens litem conteſtari recuſando, pœnam effugere, judiciumque eluſorium reddere poſſet.

74 *Secundum ea pronunciav. Præſ. VVeiſſenfelſ.* Daß Angeklagter auf vorhergehende gebührende Ladung zu erſcheinen, und ſeines gethanen Vorwendens ungeachtet, auf erhobene Anklage ſich einzulaſſen, zu antworten, und den Krieg Rechtens zu befeſtigen ſchuldig, mit dieſer ausdrücklichen Verwarnung, da er ſolches nicht thun werde, daß *Lis pro conteſtata*, und er *pro confeſſo & convicto* gehalten werden, und ferner ergehen ſoll, was Recht iſt, V. R. W. *M. Oct. A. 1630.*

75 *Secundo* quæritur: *An ſufficiat, litis conteſtationem reliquumque jus actoris & rei in ſcriptis proponi,* daß die *Litis conteſtatio*, wie auch andere Geſetz, ſchrifftlichen eingeſchicket werden, *an vero viva voce in judicium hæc omnia ſint deducenda?*

Q. 11. An in criminalibus ab accuſato neceſſario viva voce ſit procedendum, vom Munde aus in die Feder?

Sane de jure communi dubium non eſt, quin actor libellum, item jus ſuum in ſcriptis proponere ac reus in ſcriptis reſpondere poſſit ac debeat, Auth. *offeratur. C. de litis conteſtat.* Andr. Rauchb. *P. 1. q. 1. n. 6.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 111. n. 1. & ſeq.* Hartm. *l. 2. obſerv. tit. 8. obſerv. 1. n. 2. & ſeq.* idque de jure communi ſic practicari, ſæpius obſervavi. Quod nec a Conſtitutione Carolina diſcrepat *in art. 89. in fin.* verb. ſo mag er die ſchrifftlich in das Gerichte legen. ꝛc.

76 Sed in foro Saxonico res aliter ſe habet, & partes jura ſua præciſe viva voce Notario judicii dictare debent, Rauchb. *d. l.* Joh. Schneidw. *ad §. omnium. 1. Inſtit. de action. n. 99. in med.* Frid. Pruckm. *vol. 1. conſil. 33. q. 2. n. 25.* Matth. Berlich. *P. 1. concluſ. 10. n. 2.* Matth. Coler. *d. dec. 111. n. 4.* Qua de re textus eſt clarus in *Conſt. Elect. 1. P. 1.* in verb. vom Munde in die Feder verfahren. & *Conſt. 9. P. 1.* in verb. ſonſten aber ſoll in und nach der Litis conteſtation, ſo wohl als vor derſelbigen, vom Munde in die Feder geſetzt, und zum Urthel beſchloſſen werden. quæ verba quum generalia ſint, neque inter cauſas civiles & criminales diſtinguant, ſequitur inde, modum viva voce, & non in ſcriptis procedendi, in utriſque tam civilibus, quam criminalibus cauſis, ſtricte ſervandum eſſe, prout rectiſſime colligit Dan. Moller. *ad d. Conſt. 1. n. 5. P. 1.* ubi & Reinh. Roſa *in addit.*

77 Idque Moller. *d. l.* adeo verum eſſe putat, ut hoc ipſum mutare nihilo magis in partium aut judicantium poteſtate ſit, quam tempus decendii, Leuterationibus & appellationibus præfinitum, extendere vel minuere: quod neutri permiſſum eſſe conſtat, Bald. *in Auth. hodie. C. de Appell.* Mynſing. *cent. 2. obſ. 68. cent. 3. obſ. 1.* quod & diſertis verbis ſancitum in der Churfl. Sächſiſ. Appellation-Ordnung. tit. vom Rechtlichen Einbringen. ibi: wann auch gleich die Partheyen ſich deſſen anders mit einander verglichen. ꝛc.

78 *Hancque ſententiam fuimus ſecuti, in hunc modum pronunciantes Senatui VVittebergenſi:* Daß Angeklagtens Suchen nicht zuläßlich, ſondern wenn Ankläger ſeine verbeſſerte Klage für peinlichem Halßgerichte gebührlich wiederholen wird, ſo iſt Angeklagter zu erſcheinen, und vermöge Churfl. Sächſiſ. *Conſtitution*, vom Munde aus in die Feder ſich darauf einzulaſſen, und zu antworten ſchuldig, V. R. W. *M. Apr. A. 1639.*

79 Quartum ſubſtantiale proceſſus ordinarii in criminalibus cauſis, eſt probatio & reprobatio: ſunt enim probationes de ſubſtantia judicii, *arg. Clem. ſæpe. 2. §. non ſic tamen. de verb. ſignif.* Bald. *in l. 2. C. de judic.* Joh. Zang. *in tr. de except. P. 1. c. 2. n. 25. ſeqq.* Cravett. *conſil. 265. n. 5.* Quare ſi reus delictum inficietur, & negative litem conteſtetur, ad probationes erit perveniendum, *Conſt. El. 16. P. 1.* & procedendum ſecundum formam conſuetam & receptam probationum, ac reprobationum in cauſis civilibus, de quo paſſim agunt *Dd.* Quæque præcipue circa probationem delicti obſervanda ſunt, habentur *infra q. 114.*

Hoc loco de duobus tantummodo diſpiciendum eſt. *Primo* quæritur: *Cui in proceſſu criminali onus probandi incumbat?* Regula quidem vulgatiſſima atque notiſſima eſt, onus probandi incumbere actori affirmanti, *l. ei incumbit. 2. ff. de probat. l. actor. 23. C. eod. tit.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de probat. n. 6.* Cujac. *in paratit. C. eod. tit.* Felin. *in c. ex literis. 3. extr. de probat. n. 11. & ſeqq.* Dan. Moller. *l. 1. ſemeſtr. c. 45. n. 1.* Donell. *ad l. ut creditor. 21. C. de probat.* attamen, cum ſæpiſſime accidat, ut reus non ſimpliciter negative, ſed qualificate reſpondeat; quandoque etiam delictum confiteatur, exceptionem tamen ad ſui defenſionem apponat: dubitari poteſt, cuinam onus probandi ſit injungendum? Pro hujus dubii reſolutione exactiori, tres caſus potiſſimum ab invicem diſtinguendos eſſe puto. 80

Q. 12. Cui nam onus probandi incumbat in proceſſu criminali ordinario?

Primus caſus eſt, quando reus ſimpliciter & abſolute delictum inficiatur, litemque negative conteſtatur: tunc onus probandi incumbit accuſatori affirmanti, juxta regulam prædictam communiſſimam: id quod apud omnes extra controverſiam eſt, reſervato reo accuſato reprobatione. 81

Prout tota die reſponderi ſolet: Dieweil Angeklagter auf erhobene peinliche Anklage geantwortet, und derſelben nicht geſtändig, ſo iſt Ankläger den Grund ſeiner Anklagen binnen Sächſiſcher Friſt, wie recht, darzu thun und zu erweiſen ſchuldig, darwider Angeklagten ſeine bedingte Gegenbeweiſung und andere rechtliche Nothdurfft billig vorbehalten wird, ferner darauff zu beſchehen was recht iſt, V. R. W. 82

Secundus eſt caſus, quando reus delictum quidem fatetur, ad exonerationem tamen ſui, exceptionem annectit, quæ ipſum a pœna ordinaria liberare poteſt; Ut ſi occiſor fateatur homicidium, adjecta exceptione moderaminis inculpatæ tutelæ: quæ quia facti eſt, probari debet, *l. 5. C. de injur.* Igitur hoc caſu reus, qui excipiendo fit actor, probationis onere gravatur, *l. 1.* ibi: *qui ſi probaverit. C. de ſicar. c. frater veſter. 47. diſt. 50. c. un. §. ſi quis hominem.* ibi: *niſi per duellum hoc probare poſſet, quod vitam ſuam defendendo, &c. in uſib. Feud. de pac. ten. Conſt. Car. crim. art. 141.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 36. n. 6.* Jac. Men. *l. 5. præſumpt. 3. n. 46. & ſeqq.* Andr. Gail. *l. 1. de pac. publ. c. 16. n. 4.* Joſ. Maſcard. *de probat. concl. 364. n. 31.* 83

Veluti quotidie pronunciari ſolet: Dieweil Angeklagter auf erhobene peinliche Anklage geantwortet, und derſelben geſtändig; darneben aber fürgiebt, daß er zu Rettung ſeines Leibes und Lebens eine Nothwehr thun müſſen: ſo iſt Ankläger ſolches ſein Fürgeben binnen Sächſiſcher Friſt darzuthun und zu erweiſen ſchuldig: darwider Angeklagten ſeine rechtliche Nothdurfft billig vorbehalten wird, ferner darauf zu beſchehen was recht iſt, V. R. W. 84

Tertius caſus eſt: ſi reus confiteatur delictum, qualitatem vero neget, dicendo, ſe quidem occidiſſe, ſed non animo occidendi, neque doloſe, 85

ſed ex cauſa juſta & ſufficiente. Hoc caſu judici incumbit bene examinare & penſare libellum accuſatorium, nec non litis conteſtationem: & ſi animadvertat, reum negaſſe fundamentum libelli & intentionem accuſatoris, ipſi actori probationis onus injungi debet: ſecus vero ſi qualitatem acceſſoriam reus inficietur, ob quam pœna nec infligenda, nec exaſperanda erit, tum, ne accuſator inani probatione moleſtetur, ipſi accuſato onus probandi exceptionem, in qua ſeſe fundat, imponendum eſt.

86 In dubio tamen, ſi accuſator in libello in ſpecie doloſum accuſati animum allegaverit, reo narrata prout narrantur negante, ac inſimul exceptionem apponente: accuſator omnino prius contenta libelli, & in eo allegatas facti qualitates, probare tenetur, reſervato ſuo jure accuſato in reprobatione Ang. Aretin. *de maleſic.* verb. *comparent inquiſiti. n. 1.* quamvis diſſentiat Greg. Obrecht. *in tr. de neceſſ. defenſ. c. 14. n. 4. & ſeqq.* ſecundum ſtylum itaque conſuetum, hoc caſu non aliter ac primo caſu pronunciatur:

87 Daß Ankläger den Grund ſeiner Anklage, und ſo viel ihme daran verneinet, binnen Sächſiſcher Friſt, wie zu Recht darzuthun, und zu erweiſen ſchuldig; darwider Angeklagtem ſeine bedingte Gegen-Nothdurfft billig vorbehalten wird. ꝛc.

Q. 13. An termino probatorio elapſo alias probationes & teſtes producere liceat?

88 *Secundo* quæritur, *an, ſicuti in civilibus, ita etiam criminalibus cauſis, termino probatorio elapſo, prohibitum ſit alias probationes & teſtes producere?*

89 *Reſp.* Diſtinguendum hic eſſe inter probationem accuſatoris, & reprobationem accuſati, unter den Beweiß und Gegen-Beweiß. quoad probationem accuſatoris, ipſi nullatenus permittendum eſt, termino probatorio elapſo novos adducere teſtes, novasque probationes, Andr. Gail. *l. 1. de pac. publ. c. 5. n. 10. & ſeqq.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. ſi quis ultro. ff. de qu. n. 5. & ſingul. 90.* Salycet. *in l. ult. C. de qu. n. 10.* Felin. *in c. cum*
90 *clamor. 53. ext. de teſtib. n. 5.* niſi judex ex officio & per modum inquiſitionis hoc faciat: quo caſu etiam poſt publicatas atteſtationes, ad offenſam rei novi teſtes, novæque probationes produci poſſunt, *l. unius. 18. §. reus. 1. ff. de quaſt.* Ant. Teſſaur. *P. 1. dec. 262. n. 1. & 2.* Ang. Aretin. *in tr. maleſ.* verb. *comparuerunt dicti inquiſiti.* Bartol. *in Auth. atqui ſemel. C. de probat. n. 320. & ſeqq.*

91 Quoad reprobationem vero accuſati, tenendum eſt, quod in cauſis criminalibus etiam poſt proceſſus & atteſtationum publicationem, & concluſionem in cauſa, cum in ordinario, tum in inquiſitorio proceſſu, non tantum judicis officio, ſed & ad rei inſtantiam pro ipſius defenſione, propter innocentiæ favorem, novi teſtes examinari queant, novæque probationes recipi debeant: etiamſi reus litem pure negative conteſtatus fuerit, ac demum innocentiam ſuam deducere velit, *l. 1. §. ult. & l. unius. 18. §. cognitarum. 9. ff. de qu.* Bartol. in *l. ex L. Jul. §. ſi publice. n. 15. ff. ad L. Jul. de adulter.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. ſequens. n. 2. & 8.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 23. n. 3. qu. 49. n. 12.* Andr. Rauchb. *P. 2 q. 3. n. 18.* Ant. Teſſaur. *d. dec. 262.* Andr. Gail. *l. 1. obſerv. 105. n. 10. & l. 1. de pac. publ. c. 18. n. 1. & ſeqq.* Rutger. Ruland. *in tr. de compart. 1. lib. 6. c. 2. n. 16.* Felin. *in c. cum dilectus. 9. extr. de fide inſtrum. n. 3. & n. 15. c. cum clamor. 53. extr. de teſtib. col. 2. verſ. & hoc proceſdit. & in c. conſanguinei. 11. extr. de ſentent. & re judic. n. 6.* Joh. Campeg. *tr. de teſtib. reg. 268. verſ. quinquageſimo tertio fallit.* Specul. *in tit. de teſt. §. ſatis utiliter. 8. n. 5.* Math. Weſenbec. *in parat. de accuſat. n. 12.*

Ita pronunciav. Chriſt. Thielen in Oberhermsdorff: Und ihr ſeyd *Litem pure negative* zu *conteſt*iren, vorhabens; Wann ihr nun gleich der Beſchuldigung zu Rechte überwieſen würdet. ꝛc. So wäre euch doch hernach auch *poſt publicata Atteſtata*, eure Nothwehr nochmahls einzuwenden, und deßwegen Beweiß zu führen unbenommen; und ihr würdet damit, ungeachtet der ordentliche Beweiß wider euch allbereit geführet, und ihr der That überwieſen, nochmahls billig zugelaſſen, V. R. W. *M. Oct. A. 1630.* 92

Item: daß ſich Beklagter an ſeinem Beweiß verſäumet; es iſt ihme aber ſeine gerühmte Unſchuld ſummariſcher Weiſe binnen Sächſiſcher Friſt nochmahls beyzubringen unbenommen, V. R. W. *Matth.* Hübnern, in Merſeburg, *M. Oct. A. 1610.* 93

Quintum denique ſubſtantiale proceſſus ordinarii, eſt ſententia, quæ judicio finem imponit; gloſſ. *in c. cum olim. de teſtib.* Panormit. *in c. ult. n. 20. de ſequeſt.* probationibus enim receptis, allegationibus & diſputationibus atteſtationum ab utraque parte finitis, & cauſa plene cognita, poſtquam ita concluſum fuit, ſententia ferri debet, *can. nullum. can. judicantem. 30. qu. 5.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de re judic. n. 7.* quæ vel condemnationem, vel abſolutionem continet; probata enim accuſatione, reus ad pœnam jure & legibus ſtatutam condemnatur: Quæ etiam executioni mandari debet; fruſtra namque ſententiæ feruntur, niſi etiam executioni mandentur, gloſſ. *in rubr. C. de execut. rei judic.* imo autoritas Magiſtratus contemptui & deſpectui habetur, niſi ſententiæ latæ executioni mandentur, Jac. Thoming. *vol. 1. conſ. 27. n. 6. & vol. 2. conſ. 8. n. 7.* 94

Actore vero non probante, reus abſolvitur, etiamſi nihil præſtiterit, hoc eſt, etiamſi neque exceptionem allegaverit, neque allegatam probaverit, *l. fruſtra. 8. C. de probat. l. qui accuſare. 4. C. de edend. l. 2. l. ab ea parte. 5. & l. in exceptionibus. 19. ff. de probat.* Joh. Zang. *de except. P. 3. c. 26. n. 1. & ſeqq.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 1. concl. 39. n. 1. & 22.* Fulv. Pacian. *l. 2. de prob. c. 67. n. 2. & ſeqq.* 95

Q. 14. Quomodo ſit pronunciandum, ſi accuſator delictum non plene, ſed ſolummodo indicia ad torturam ſufficientia probaverit?

Accidit tamen quandoque, ut accuſator in probatione quidem ipſius delicti ſuccumbat, indicia vero tot & talia probet, quæ ad torturam ſunt ſufficientia; quæritur ergo, *quomodo hoc caſu pronunciandum?* Sane ob defectum probationis reus condemnari non debet: nec tamen prorſus etiam abſolvendus erit, ſed probatis indiciis urgentibus & ſufficientibus, reus torturæ eſt ſubjiciendus, & veritas per quæſtionem eruenda: quod quando fit, ordinarius proceſſus ceſſat, & in proceſſum inquiſitorium commutatur; quamprimum enim pœna aliqua corporis afflictiva, aut tormenta reo irroganda ſunt, per modum inquiſitionis adverſus reum procedi ſolet ac debet, uti conſtat ex *art. 46. Ord. crim. Car.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tortur. c. 3.* 96

Ideoque hisce fere formalibus pronunciare ſolemus: Aus den Acten ſo viel zu befinden: Daß die Verbrechung in gewiſſe Articel verfaſſet, und Angeklagtem vorgehalten werde; und woſern er in Gutem ſich nochmahls darzu richtig nicht bekennen will, ſeyd ihr wohl befugt ihn mit der Schärffe ziemlicher Weiſe anzugreiffen, und befragen zu laſſen. ꝛc. V. R. W. 97

QUÆST.

QUÆSTIO CVII.

De Proceſſu Inquiſitorio, quotuplex ſit, quando & in quibus delictis locum habeat, & quomodo formari debeat?

SUMMARIA.

1. *Quinam dicatur Proceſſus Inquiſitorius.*
2. *Deficiente accuſatore judex inquirere tenetur, n. 3. 4.*
5. *Definitio inquiſitionis.*
6. *Variæ traduntur diviſiones inquiſitionis, n. 7. 8.*
9. *Inquiſitio dividitur in generalem & ſpecialem, n. 12.*
10. *Generalis inquiſitio quænam.*
11. *Quænam ſit ſpecialis inquiſitio. n. 13.*
14. *Inquiſitio generalis & ſpecialis quomodo differant.*
15. *Generalis inquiſitio ſuper quovis delicto formari poteſt.*
16. *In quibus delictis locum habeat inquiſitio, n. 18. 19. 22. 23.*
17. *Explicatio Job. cap. 8. verſ. 11.*
20. *Abuſus inquiſitionis.*
21. *Inferiores magiſtratus abſque conſilio Stab. haud inquirere debent.*
24. *Inquiſitio ſpecialis in foro Saxon. non niſi in delictis ſcandaloſis formari poteſt, n. 25. 26.*
27. *Quænam delicta dicantur majora & ſcandaloſa, n. 28. 29. 30. 31. 32.*
33. *Sententia Scab. Lipſienſium.*
34. *Quando in delictis levioribus locus ſit inquiſitioni, n. 35.*
36. *Proceſſus ordinarius in cauſis criminalibus inquiſitorium proceſſum excludit, n. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43.*
44. *Sententia Stabinorum Lipſienſium.*
45. *Inquiſitorie procedendum eſt, quando accuſator deſiſtit ab accuſatione, n. 46. 47. 48.*
49. *Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 50. 51.*
52. *Modo lis nondum fuerit conteſtata.*
53. *Inquiſitio ſemel cœpta excludit accuſationem, n. 56.*
54. *Inquiſitio hodie eſt remedium ordinarium.*
55. *Duo ſimul proceſſus judiciales conſiſtere nequeunt.*
57. *Sententiæ Stabinorum Lipſienſium.*
58. *Proceſſus ordinarius commutatur in inquiſitorium proceſſum, quando reus torturæ ſubjici debet, n. 59. 60.*
61. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
62. *Contra abſentem non proceditur per inquiſitionem, niſi in levioribus delictis, n. 63. 64.*
65. *Adverſus reum incarceratum regulariter proceditur per viam inquiſitionis.*
66. *Inquiſitio quomodo rite formari debeat, n. 67. 68.*
69. *Reſcriptum Electorale de formanda inquiſitione verbotenus refertur, n. 70.*
71. *Referuntur requiſita legitima inquiſitionis, n. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78.*

1 Dixi hactenus de proceſſu ordinario in cauſis criminalibus; jam agendum quoque eſt *de proceſſu inquiſitorio*, qui & *ſummarius*, quandoque etiam *extraordinarius*, vocari ſolet, Joh. Zanger. *de except. P. 1. c. 1. n. 60. verſ. trigeſimo primo. & in tr. de qu. ſeu tortur. reor. in proœm. n. 4.* quando ſcilicet nullo exiſtente accuſatore, judex per viam inquiſitionis, ſummarie & ex officio adverſus delinquentem procedit, eique pœnam legibus definitam irrogat, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 31.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1.* Hippol. de Marſil. in *pract. crim. §. conſtant. n. 12. & ſeqq.* Æg. Boſſ. *in tit. de inquiſ. n. 8.* Bonifac. de Vitalin. *de maleſic. rubr. de inquiſit. n. 6.* Joh. Fab. in *pr. Inſt. de publ. judic.* Nic. Reuſner. *l. 2. dec. 24. n. 32.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſput. 4. th. 8.* Felin. in *c. inquiſit. n. 5. extr. de accuſat.* Bald. in *l. edita. n. 30. C. de edend.* & in *l. ea quidem. 7. n. 40. C. de accuſ.* Jod. Damhoud. *in prax. rerum crim. c. 3. n. 3.* Foller. *in pract. crim. canon.* in verb. *aut inquiſitione format. cap. 6.*

2 Quod, deficiente accuſatore, judici facere incumbit; ne delicta impunita remaneant: quia emendationis delicti finis ultimus eſt ſalus publica, *l. ita. 31. §. æſtimatio. 2. verſ. ſi quis. ff. ad L. Aquil.* quo alii, exemplo aliorum deterriti, minus delinquant, *l. ſi quis. 6. §. ſi quos. 1. & l. capitalium. 28. §. famoſos. 15. ff. de pœn. l. bona fides. 31. ff. depoſit.*

3 Hocque ipſum eſt, quod non modo in jure canon. ſed & jure civ. proceſſum inquiſitorium fundatum eſſe, probavi *ſupra qu. 103. n. 29.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 3.* Andr. Fachin. *l. 1. controverſ. c. 34.* Petr. Heig. *P. 1. qu. 39.* Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 24. n. 21. & ſeqq.* quin & de conſuetudine generali judicem per viam inquiſitionis licite & juſte procedere poſſe, atque huic conſuetudini omnino inhærendum eſſe, tradit Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q. 3. n. 6.* Bald. in *l. ea quidem. 7. n. 44. C. de accuſat.* & quod majus eſt, judicem non ſolum deficiente accuſatore inquirere poſſe, ſed & ratione officii hoc facere debere, adeo ut negligens inquirere, ipſemet crimine non levi ſe obſtringat, Petr. Heig. *d. qu. 39. n. 24.* Paris de Puteo *de ſyndicat.* in verb. *neglig. c. 1. n. 8. 9.* Foller. *in pract. crim. canon.* in verb. *aut inquiſitione. n. 20. & ſeqq.* prout pluribus demonſtravi *ſupra q. 103.*

Hoc loco tria ſolummodo exponenda reſtant, 4
1. quotuplex ſit inquiſitio, 2. quando & in quibus delictis locum habeat, 3. quomodo rite ac legitime inſtitui debeat: quæ ſi quis exactius cognoverit, facili negotio totum fere proceſſum inquiſitorium perſpectum habebit.

PRIMUM quod attinet, antequam perveniamus 5
ad diviſionem inquiſitionis, notanda eſt ejuſdem definitio, ſeu deſcriptio. Exiſtimo autem, inquiſitionem ſic definiendam eſſe, quod ſit legitima judicis ex officio procedentis ſuper delicto informatio; etſi enim varias definitiones & deſcriptiones inquiſitionis tradant *Dd.* ut videre eſt apud Bart. in *l. 2. §. ſi publico. ff. ad L. Jul. de adult.* Bald. in *l. ea quidem. n. 42. C. de accuſ.* Ang. Aret. *de maleſ.* in verb. *hæc eſt quædam inquiſitio. col. 3. § pro expedit. iſtius materiæ. n. 3. & ſeqq.* Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 1. n. 3.* Gigas *de crim. læſ. Maj. l. 1 tit. qual. proced. in crim. læſ. Maj. q. 8.* Bonif. de Vital. *tit. de inquiſ. & earum form. n. 1. & ſeqq.* in rei veritate tamen *inquiſitio* nihil aliud eſt, quam delicti informatio, a judice modo legitimo facta: & *inquirere* nihil aliud

Digitized by Google

aliud eſt, quam informationes ſuper delicto ſumere; quia enim, ut dictum antea, judicis officium eſt, accuſatore non exiſtente, reos delinquentes ex officio punire, *l. congruit. ff. de offic. praeſid. l. 1. C. de cuſtod. reor. Nov. 128. c. jubemus.* quod fieri nequit, niſi de veritate delicti ejusque autore certo conſtet; utique, quo judex ad id perveniat, & de utroque, delicto ſcilicet, ac delinquente certior fiat, informationes ſuper delicto perhibito ſumere debet: Quod ipſum uno verbo inquirere, hicque actus inquiſitio vocari ſolet, prout ita inquiſitionem deſcribit Joh. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 7. n. 1. & ſeq.* quae deſcriptio etiam placet Julio Claro *l. 5. ſent. §. ult. qu. 3. verſ. & adverte. & q. 11. in pr.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 8.*

6 Sicuti autem in definitione *Interpp.* variant: ita & in diviſione inquiſitionis admodum ſunt diſcrepantes; ſecundum Bald. enim *in l. ea quidem. C. de accuſat.* inquiſitio alia eſt facti, quae fit ad curiae informationem, ut in *l. congruit. 13. ff. de off. praeſid.* alia juris, quae fit ad criminis punitionem, ut *l. 2. §. ſi publico. ff. ad L. Jul. de adult.* quam diſtinctionem approbare videtur Hoſtienſ. *in ſummar. tit. de inquiſit. &* Conrad. *in pract. tit. de inquiſit. n. 5.*

7 Alii triplicem tradunt inquiſitionem, unam generaliſſimam; alteram generalem; tertiam ſpecialem, Nov. *in pract. in pr. n. 4.*

8 Alii triplicem quoque faciunt inquiſitionem, ſed unam generalem tantum; alteram ſpecialem tantum; tertiam generalem & ſpecialem ſimul. *Generalem tantum* appellitant, & perſonarum & delictorum reſpectu; utpote quando judex inquirit, an ſint homines facinoroſi, & an ſcelera unquam fuerint commiſſa: *Specialem tantum*, etiam perſonarum ac delictorum ratione; ut cum de certo, definito, ſeu limitato delicto, contra certam & limitatam perſonam inquiritur: *Generalem & ſpecialem ſimul*, ratione perſonarum & delictorum, ſed diverſo reſpectu; illam ſcilicet, vel generalem quoad perſonas: ſpecialem vero quoad delicta; ut cum judex in genere ſeu univerſaliter inquirit de iis, qui certam perſonam occiderunt: vel econtra generalem ad delicta, & ad perſonas ſpecialem; ut quando judex puniendus, quod falſo judicaſſe perhibetur, Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim. c. 8. n. 14. & ſqq.* Ern. Cothman. *vol. 1. reſp. 12. n. 4.* Amadeus de Caſtello *in tract. de ſyndic. n. 22.* Bartol. in *l. 2. §. ſi publico. ff. ad L. Jul. de adult.* Alii alias diviſiones afferunt. vide Marian. Scot. *in repet. cap. qualiter. & quando, extr. de accuſat.*

Q. 1. Quaenam inquiſitio generalis, quae ſpecialis dicatur?

9 Sed miſſis iis, reique veritate inſpecta, duplicem ſolummodo inquiſitionem eſſe puto, GENERALEM, & SPECIALEM, Joh. Emer. a Roſsbach, *in proc. crim. tit. 1. c. 12. n. 9.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſputat. 4. theſ. 8.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. q. 1. n. 4.* Nic. Reuſner. *lib. 1. deciſ. 24. n. 26.*

10 GENERALEM appello eam, quae incerto adhuc delicto vel delinquente, per judicem fit ad generaliter inquirendum, an revera delictum perpetratum ſit, & quisnam illud commiſerit, deſuper generales informationes aſſumendo, *c. ſicut olim. 28. extr. de accuſat. l. 13. in pr. ff. de off. praeſid.* quae, invento etiam delicto, quoad perſonas delinquentes nihilominus inſtitui poteſt: ſicuti & vice verſa invento reo, quoad ipſum delicti corpus formanda eſt; ad inveniendum ſiquidem delictum & delinquentem generalis haec inquiſitio reſpicit, Aegid. Boſſ. *in pract. tit. de delinquente. n. 3.* Joh. Emer. a Roſsbach, *dict. cap. 12. n. 9.*

SPECIALIS VERO EST INQUISITIO, quae 11 fit per judicem contra particularem perſonam, de cujus delicto jam curia notitiam habet; vel qua in delicti modum & autorem, perſonam certam, in inquiſitione generali ſuſpicionibus gravatam, in ſpecie, judex inquirit, *cap. inquiſitionis. 21. §. ad haec. cap. qualiter. 17. extr. de accuſat. l. 2. §. 6. & ſeqq. ff. ad L. Jul. de adult.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent.* §. *ult. qu. 5. & qu. 20. in pr. & qu. 50. verſ. item quia.* Petr. Theodor. *d. th. 8. in fin.*

Haecque diviſio ac diſtinctio inquiſitionis, in 12 praxi, & inprimis in foro Saxon. uſu recepta ac comprobata eſt; nam ſi judici non liquet, an & a quo certe delictum commiſſum ſit, generalis ab eo inſtituitur inquiſitio, per informationis aſſumptionem generalem ex depoſitione teſtium ſummaria, hoc eſt, abſque juramento ſuper ipſum factum, perſonas, famam, aliasque circumſtantias & qualitates: quae eſt quaſi praeparatoria ad inveniendum delictum & delicti autorem, de quo nondum curia habet notitiam. Quod ſi poſtea 13 ex inquiſitione generali judex tum de delicto, tum de autore delicti notitiam aliquam conſecutus eſt: ſolet adverſus illam perſonam ſingulariter & in ſpecie, ex officio inquirere, ne maleficium hoc ei ſit impune: quae ſpecialis poſtea inquiſitio appellatur, imo & ſolennis atque ordinaria, ad maleficium puniendum comparata, *l. 2. §. ſi publico. ff. ad L. Jul. de adult.* & ſic duobus hiſce modis hodie contra delinquentes per inquiſitionem, etiam de jure communi, procedi, teſtatur Innocent, *in c. bona. 1. q. 5. de elect.* ubi dicit, quod ita ſervetur totus mundus, Bald. in *l. edita. n. 30. C. de edendo.* & in *l. ea quidem. 7. n. 40. C. de accuſat.* Felin. in *cap. inquiſitionis. n. 5. ext. de accuſat.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quaeſt. 20. in pr. & quaeſt. 54. verſ. item quia.* Aegid. Boſſ. *in prax. tit. de inquiſit. n. 2.* Nic. Reuſner. *d. l. 1. dec. 24. n. 27.*

Ex quo differentia generalis & ſpecialis inqui- 14 ſitionis faciliime pateſcit; illa ſiquidem, nempe inquiſitio generalis, eſt tantummodo praeparatoria, ad inveniendum delictum & inveſtigandum delinquentem: haec autem, ſcilicet inquiſitio ſpecialis, ſolennis & ordinaria eſt, ad puniendum & condemnandum, Jul. Clar. & Boſſ. *d. l.* Specul. *in tit. de inquiſit. §. quando autem.* illa praecedit ſemper: haec vero ſequitur, Nicol. Reuſner. *dict. deciſ. 24. n. 36.* illa formari etiam poteſt a judice, qui inferiorem ſolummodo & baſſam jurisdictionem habet: haec autem ad merum ſpectat imperium, Matth. Berlich. *dec. 120.* illa impropria aliquo modo eſt: haec autem propria, ex qua proceſſus etiam dicitur proprie inquiſitorius. Quare, quae hic & alibi de proceſſu inquiſitorio abſolute dicuntur, de inquiſitione tantummodo propria atque ſpeciali intellecta velim.

SECUNDO, cognita inquiſitionis diviſione, 15 noſſe quoque oportet, quando & in quibus delictis ſpecialis inquiſitio, quae, ut modo dixi, proprie inquiſitio eſt, locum habeat? etenim, quia generalis inquiſitio ſuper incerto quoque delicto, & a judice incompetente fieri poteſt, non quidem eo fine, ut delictum ab ipſo puniatur, ſed ut inventum, ſi enorme ſit, judici competenti denuntietur; ſuper quovis fere delicto ejusque qualitate, judicem generaliter inquirere poſſe, tanto magis certum eſt, quanto minor injuria alicui per inquiſitio-

Digitized by Google

tionem generalem infertur, ut quæ contra certam aliquam perſonam directa non eſt: Sed de inquiſitione ſpeciali dubium ſolummodo eſſe poteſt, quando & in quibusnam delictis illa ſibi locum vendicet;

16 Sunt enim, qui ſcribere haud verentur, nemine accuſante, regulariter judicem ex officio inquirere non poſſe, Blanch. *in l. fin. n. 1. ff. de quæſt.* Conrad. *in pract. crim. tit. de inquiſit. n. 1.* ubi ex Bartolo in *l. 2. §. ſi publico. ff. ad L. Jul. de adult.* refert, Doctores ita communiter tenere, præſertim antiquos. Marian. Socin. in *cap. qualiter & quando. n. 106. de accuſat.* quos refert Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. quæſt. 3. verſ. debes autem ſcire. & quæſt. 5. verſ. quæro, in quibus.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. quæſt. 1. n. 7.* qui communiter allegare ſolent exemplum Salvatoris noſtri Dn. Jeſu Chriſti, cujus omnis actio debet eſſe noſtra inſtructio; hic enim mulieri adulteræ dixit, quis te accuſat, o mulier? qua reſpondente, nemo, Domine: replicavit ille, ſi nemo te accuſat, nec ego te condemno, *Joh. c. 8. v. 11.* Deficiente ergo accuſatore, neque per modum inquiſitionis procedendum eſſe autumant: niſi in delictis atrociſſimis, in quibus ſolummodo inquiſitionem ex mero judicis officio, etiam nemine accuſante, formari poſſe, concedunt, gloſſ. & Bartol. in *l. 2. §. ſi publico. ff. ad L. Jul. de adult.* Specul. *in tit. de inquiſit. §. 2.* Ang. Aretin. *in tr. de maleſic.* verb. *hæc eſt quædam inquiſitio. §. 2.* Marian. Socin. in *d. c. qualiter & quando. de accuſation.* Jac. Nov. *in pract. in pr. n. 4.* Sed quam infirma ſit hæc ſententia, patet ex traditis *ſupra quæſt. 103.* ubi probavi pluribus, judicem nullo etiam accuſatore exiſtente, omni jure adverſus delinquentes ex officio, per modum inquiſitionis procedere poſſe: quin & hoc ipſum facere debere, ſi crimine haud levi ſe obſtringere nolit.

17 Neque etiam ex facto Chriſti, qui abſque accuſatore adulteram condemnare noluit, *Joh. d. c. 8. v. 11.* ſententia hæc quicquam patrocinii habere poterit; noluit ſiquidem Dn. noſter Salvator adulteram condemnare, non propterea, quod abſque accuſatore condemnari jure haud potuiſſet; ſed ut indicaret, poteſtatem condemnandi reos perſonis eccleſiaſticis non competere, ſed tantummodo magiſtratui civili: cujus partes ipſemet, ut qui docendi cauſa in hunc mundum veniſſet, ad ſe pertrahere noluit, contentus, ad pœnitentiam & fidem per verbi prædicationem homines adducere, *Joh. 6. v. 15. Luc. 12. v. 14.* Henr. Eckhard. *de ordin. eccleſ. & polit. P. 3. c. 2. qu. 3. in fin.* quamvis & verba Salvatoris noſtri Dn. Jeſu Chriſti, *nec ego te condemno.* de abſolutione duntaxat a reatu ſpirituali, non etiam a pœna politica, accipi queant; ſi enim a magiſtratu legitime adultera juxta legem ad mortem fuiſſet condemnata, abſque dubio Chriſtus eam a pœna non liberaſſet; ſicuti nec latronem pœnitentiam agentem, Magiſtratus pœnæ eripuit, licet eidem culpam remiſerit, *Luc. 23. v. 43.* ut dixi *ſupra q. 101. n. 47. & 48.*

18 Alii econtra remedium inquiſitionis nimis late extendunt, ad omnia indifferenter delicta, in quibus inquiſitionem hodie formari poſſe ajunt, ex conſuetudine ſaltem generali, de qua remedium inquiſitionis hodie eſt ordinarium, non extraordinarium, Bald. in *l. ea quidem. n. 44. C. de accuſat.* Gandin. *in tr. maleſic. in rubr. qui de maleſ. cogn. per inquiſit. n. 6. verſ. ſed hoc.* Boniſac. de Vitalin. *de maleſic. in rubr. de inquiſit. n. 6.* Ægid. Boſſ. *in tit. de inquiſit. n. 8.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 1. n. 10.* Blanch. in *l. fin. n. 5. ff. de qu.* Ant. Gomez. *tom. 3. variar. reſolut. c. 1. de delict. n. 49. in fin. & n. 10.* ubi dicit, conſuetudinem hanc inquirendi ex officio per judicem, procedere non tantum in delictis publicis, ſed etiam in privatis: ubi & de communi teſtatur opinione. Pract. Conrad. *in tit. de inquiſit. n. 2.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. quæſt. 3. verſ. ſed certe quicquid ſit de jure.* Tib. Decian. *vol. 1. reſp. 18. n. 195. & ſeq.*

Sed neutra opinio in *foro Saxon.* practicatur; 19
in quo nec inquiſitionis proceſſus certum requirit accuſatorem, cujus exiſtentia inquiſitionem potius excludit, ut paulo poſt dicetur; neque in omnibus indifferenter delictis atque criminibus, hocce inquiſitionis remedium ſibi locum vendicat: quippe per quod virorum honeſtorum fama & exiſtimatio, vel opinione ſolummodo vulgi, haud parum gravatur & ſugillatur, ut innuunt verba *ord. pol. de A. 1612. tit.* von Juſtitien-Sachen. §. denn ob wohl. ibi: daß bißhero von den Schöſſern und ſonſten, der A. 1579. von Unſerm Chriſtſeligſten Herrn Großvater, Churfürſt Auguſto, &c. auf gewiſſe Fälle und Maſſe angeordnete Inquiſition-Proceſſ, in ziemlichen Mißbrauch gezogen, und offtmahls unbeſchuldete, und genugſam begüterte Leute, nicht ohne Schimpff und ihren Adelichen auch wohlhergebrachten Ehren, und gutem Nahmen zum Nachtheil, mit demſelben belegt werden wollen. ꝛc. Quod ipſum ſæ- 20
pius cauſam præbet conquerendi de præcipitantia quorundam judicum, qui cauſa & crimine non ſatis perſpecto, haud raro odio privato magis, quam officii ratione, commodique publici amore adducti, ad remedium inquiſitionis prorumpunt, quaſi adverſus eos, quos poſtea, cauſa penitius examinata, ſententia juriſperitorum, vel ſuperior magiſtratus, inſontes declarat: Cui malo ſatis pro- 21
ſpexit Illuſtriſſimus Elect. Saxon. injungens magiſtratibus inferioribus, ut in cauſis dubiis, priusquam inquiſitionem ſuſcipiant, vel conſilium Scabin. petant, vel reſcriptum ſuæ Celſitud. expectent *in d. ord. polit. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5. in fin.* ibi: Da aber in einem oder dem andern Fall, unſern Amtleuten erheblicher Zweiffel vorfiele: ſollen ſie zuvorn, ehe ſie zu dem Inquiſition-Proceſs ſchreiten, ſo wohl auch folgends, ſich in den Schöppenſtühlen des Rechten zu belernen; oder in unſerer Regierung Beſcheids zu erholen, ſchuldig ſeyn. ꝛc. neque putandum, Illuſtriſſ. Dn. Electorem abſque cauſa urgente hoc diſpoſuiſſe; quippe cui haud ignotum fuit, multum hac in re ſub juris prætextu a magiſtratibus peccari, multumque in examine circumſtantiarum ac qualitatum delicti, ad proceſſum inquiſitionis ſufficientium, haud raro errari; illud namque expeditum eſt, in foro Saxon. ad inquiſitionis proceſſum non properandum eſſe, niſi ejusmodi fuerit perpetratum delictum, per quod reipublicæ tranquillitas offenditur, quodque, accuſatore non exiſtente, reoque præſente, haud abſque ſingulari ſcandalo impunitum remanet: ut nil quicquam verear hanc 22
regulam formare, quod ſcilicet in foro Saxonico, in delictis ſolummodo majoribus & ſcandaloſis, quibus Reipublicæ tran-

quilli-

Digitized by Google

quillitas læditur, accuſatore non exiſtente, reoque præſente, inquiſitio ſpecialis locum ſibi vendicet.

Q. 1. Quando, & in quibus delictis inquiſitio ſpecialis habeat locum?

23 Qua regula ſtante, haud difficile eſt colligere, quod in foro Saxonico tria potiſſimum conjunctim requirantur ad hoc, ut inquiſitio contra certam aliquam perſonam formari poſſit, nempe ut *primo* delictum ſeu crimen, ſuper quo inquirendum, ſit ſcandaloſum ac tale, per quod reſpublica haud parum offenditur: *ſecundo* accuſator non exiſtat, qui adverſus delinquentem proceſſu ordinario agere velit: *tertio* ipſeque reus ſeu delinquens præſens ſit, ita ut pœna executioni mandari poſſit; Quorum uno vel altero deficiente, proceſſum inquiſitorium nullatenus locum habere exiſtimo.

Primum requiſitum eſt, *ut delictum, ſuper quo inquiſitio ſpecialis contra certam aliquam perſonam formanda eſt, manifeſtum, majus, ſcandaloſum, taleque ſit, per quod reipublica tranquillitas offenditur;*

24 Etenim ultimus finis inquiſitionis & pœnarum, eſt ſalus publica, *arg l. in delictis. 4. §. 2. ff. de nox. action. l. ſi a reo. 70. §. ult. ff. de fidejuſſor.* quæ in hoc potiſſimum conſiſtit, ut aliorum exemplo alii deterriti minus delinquant, *l. ſi quis. 6. §. ſi quos. 1. & l. capitalium. 28. §. famoſos. 15. ff. de pœn. l. bona fides. 31. ff. depoſit. l. ult. in pr. C. de epiſc. & cler. l. 1. in pr. C. ad L. Jul. repet. l. quoniam. 7. C. ad L. Fab. de plag. l. ſi operis. 14. C. de pœn. c. cum. 7. §. cleric. extr. de elect. cap. ut clericorum. 13. extr. de vita & honeſt. cler.* Andr. Tiraquell. *de pœn. c. 48.* Petr. Gilken. *ad tit. Cod. de Summ. Trinit. n. 116.* Petr. Heig. *P. 1. q. 37. n. 27.* Hering. *de fidejuſſor. c. 10. n. 344.* nam pœnarum fructus omnium maximus pertinet ad exemplum; teſte Joh. Bodino, *l. 7. de republ. c. 4. n. 21.* quam rationem in delictis majoribus, manifeſtis, & ſcandaloſis potiſſimum obtinere, nemo facile inficias ibit; etſi enim alias in omnibus indifferenter criminibus, pœnarum finis hic eſſe perhibeatur, ut ſcilicet per emendationem delicti, alii ad delinquendum proni atque parati corrigantur, & a malo propoſito deſiſtant: attamen in delictis ſcandaloſis, pacemque publicam turbantibus, vel maxime hæc ratio ponderanda eſt, tantoque magis, quanto pluris intereſt reipublicæ, crimina ejusmodi, omnibus manifeſta & ſcandaloſa, puniri, reosque e medio

25 tolli. Eoque reſpiciunt verba Imperatoris Juſtiniani *in Nov. 128. c. jubemus.* ibi: *Jubemus*, inquit, *omnes judices, tam militares, quam civiles, per ſe requirere eos, qui latrocinia, aut violentias, aut rapinas rerum, aut fœminarum, aut alia qualibet in provinciis illicita committunt: & ſupplicia eis legitima inferre. &c.* & JCti Ulpian. *in l. congruit. ff. de off. præſid.* ibi: *Nam & ſacrilegos & latrones, plagiarios, fures conquirere debet, & prout quisque deliquerit, in eum animadvertere.* unde manifeſtum eſt, legislatores proceſſum inquiſitorium eo potiſſimum fine magiſtratibus permiſiſſe, quo delicta gravia, publice haud absque ſcandalo perpetrata, debito modo coërcerentur.

26 Quin & in ejusmodi majoribus & ſcandaloſis ſolummodo delictis, inquiſitioni locum eſſe in foro Saxon. manifeſtiſſimum redditur ex verbis *ord. polit. de A. 1612. ſub tit.* von Juſtitien-Sachen, *n. 5. verſ.* Und weil beydes die Rechte, ſo wohl itzo erwähnte Verordnung, hierinnen gleichfalls klar: auch von den Rechtslehrern dieſes Remedium ex communi conſuetudine nunmehr pro ordinario, ſo in allen Delictis Statt habe, gehalten wird: und hierüber in unſere Regierung der Unterſcheid gebraucht, daß allein in Delictis manifeſtis, majoribus & ſcandaloſis, und fürnemlich in cauſa Turbationis, violatæ Pacis, excitati Tumultus, und andern dergleichen ſtraffwürdigen und frevelhafftigen Fällen, dadurch Reipublicæ Tranquillitas offendiret, bemeldter Proceß angeordnet: und darauf rechtliches Erkänntniß erholet. *rc. junct. verſ.* Als laſſen wir es auch bey ſolchen Verordnungen und Unterſcheid bewenden, und wollen, daß denſelben alſo nachgegangen werden ſoll. *rc.* ecce diſertis verbis hic diſponitur, ut inquiſitioni locus detur in iis ſolummodo delictis, quibus reipublicæ tranquillitas offenditur; Ex quo ſequitur, in aliis criminibus inquiſitionem ceſſare.

Atque de hoc minus ambigendum: Sed quænam delicta dicantur majora, ſcandaloſa, taliaque, per quæ reipublicæ tranquillitas offendatur, difficile definire eſt, tantoque difficilius, quanto minus dubium eſt; omnibus ac quibuscunque indifferenter delictis rempublicam lædi; delinquendo enim receditur a judicio rectæ rationis, adeoque reſpublica fœde reſolvitur, *l. rerum. 25. ff. de act. rer. amotar. l. 1. ff. de furt. l. probrum. 42. ff. de verb. ſignif.* Pinel. *ad rubr. C. de reſcindend. vendid. P. 1. n. 21.* Joh. Gœdd. *ad l. 6. de V. S. n. 6. & ſeqq.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 1. th. 7. lit. B.* 27

Quod ut lubens conceſſerim, attamen nec hoc negari poteſt, diſparia eſſe crimina, nec omnia indifferenter unius ejusdemque generis & atrocitatis: unde tot differentiæ delictorum promanarunt, dum quædam dicuntur levia, quædam vero atrocia, alia itidem atrociora, aliaque atrociſſima, Bart. in *l. prætor. 7. §. ult. ff. de injur. l. auxilium. 37. §. 1. verſ. in delict. ff. de minor.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 2. in pr.* ex quo porro ſequitur, atrocioribus, itemque atrociſſimis delictis, longe gravius lædi rempublicam, atque criminibus ac delictis levioribus: ut haudquaquam abſurdum fuerit, gravioribus delictis illud proprie attribui, quod per ea reipublicæ tranquillitas offendatur; de quibus Illuſtriſſimum Electorem *in ord. Polit.* locutum fuiſſe, dubium vix eſſe poterit, ob exempla violatæ pacis, & excitati tumultus ibidem adducta, quæ delicta graviora eſſe, nemo ſanæ mentis negabit. 28

Adeoque haud abſurde quis dixerit, juxta mentem *ord. polit. d. tit.* von Juſtitien Sachen, inquiſitionis proceſſum non niſi in delictis atrocibus admitti: Quænam vero delicta gravia & atrocia dicantur, illud absque dubio judicis prudentis arbitrio relinqui debere; qui ex perſonarum, armorum, cauſæ, loci, temporis, aliisque circumſtantiis, habita deſuper inquiſitione generali, ea facillime æſtimare ac judicare poterit, *§. atrox. Inſtit. de injur. l. perſpiciendum. 11. & l. aut facta. 16. §. qualitas. 6. ff. de pœn.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. caſ. 266.* Proſp. Farin. *in prax. crim. qu. 18. n. 63. & ſeqq.* Petr. Theodor. *d. diſput. 1. theſ. 23. lit. B.* 29

Hocque licet certiſſimum ſit, in ſpecie tamen dicere auſim, omnia illa gravia & atrocia eſſe delicta, quorum cognitio ad judicem ſuperiorem ſpectat, cui ſcilicet merum competit imperium, der die Ober-Gerichte hat; ideoque & inquiſitionem formari poſſe ſuper iis delictis, quorum pœna eſt ultimum ſupplicium, fuſtigatio, manus amputatio, vel etiam relegatio; nam horum delictorum co- 30

gnitionem & punitionem ſpectare ad judicem ſuperiorem, clarum eſt *ex conſt. prov. Sax. de A. 1555. tit.* was zu Ober-Nieder-oder Erb-Gerichte gehöret. *in verb.* Was hohe Brüche ſind, welcher Straffe Halß, Hand und andere Leibesſtraffen, oder auch Verweiſung betrifft. ꝛc. *junct. verb.* Alle ſolche und dergleichen, auch höhere und gröſſere Brüche und Mißhandlungen. ꝛc. ſollen in die Obergerichte gehören, und durch dieſelben gerüget und geſtraffet werden. ubi etiam nominatim plurima recenſentur delicta, quorum coërcitio
31 ad ſuperiorem pertinet jurisdictionem. Econtra vero in levioribus delictis, quorum pœna eſt pecuniaria, aut carceris ad modicum aliquod tempus, quorumque cognitio ad baſſam ſpectat jurisdictionem: non facile inquiſitorium proceſſum admitti, tuto quis affirmaverit; quippe in quibus non tam principaliter reipublicæ, quam partis offenſæ jus ac intereſſe, attenditur.

32 Hocque ut ſtatuam, movet me, quod Illuſtriſſimus Elector in cauſa injuriarum, homines privatos concernente, inquiſitionem formari prohibeat: excepto eo caſu, ſi quis contemplatione & intuitu officii injuriis fuerit laceſſitus, *d. ord. pol. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* in verb. Dagegen wenn ein Privatus wider den andern in Cauſa Injuriarum, oder wegen anderer geringen Beſchuldigungen, ſo ſonderlich noch auf mehrer Ausführung beruhen, zu inquiriren gebeten: ſolches ſoll, es es wäre dann einer contemplatione & intuitu Officii injuriret, abgeſchlagen, und zu ordentlicher Ausübung gewieſen werden. ꝛc. at cauſam injuriarum, quæ non criminaliter ad pœnam corporis afflictivam inſtituitur, excepto illo caſu, quo perſona publica injuriis fuit læſa, ad baſſam jurisdictionem pertinere, certo certius eſt, & clare patet *ex d. ord. prov. tit.* was zu Ober-Nieder-oder-Erb-Gerichten gehöret. ꝛc. in verb. ob iemand hohe und befreyete Perſonen, die im Regiment ſeyn, ſchülte und injurirete. ꝛc. ex quo colligendum, juxta mentem Illuſtriſſimi Conſtituentis, in aliis quoque cauſis, quæ coram judice inferiore regulariter ventilari ſolent, inquiſitionis proceſſum haud admittendum eſſe; quippe quarum eadem eſt ratio, quæque intereſſe partis potiſſimum concernunt.

33 *Secundum ea, in cauſa injuriarum inter homines privatos, inquiſitionem non permitti, pronunc. Dn. Scab. ad requiſit. Mart.* Rabners in Meiſſen: Dieweil die *Inquiſitional*-Articul, ſo ihr dem Rath zu Meiſſen übergeben, etliche *Injurien*, derowegen ihr gedachten Leuteritz zu beſprechen habt, belangen: So iſt der Rath darauf *Inquiſition* anzuſtellen, nicht befugt: ſondern ihr ſeyd ihn ſolcher *Injurien* halber, damit er euch angegriffen, und wegen des Frevels, den er in eurem Hauſe geübt haben ſoll, gebührlichen zu belangen ſchuldig. Was aber ſein Fluchen und Gotteslåſtern anbelanget, ſo er eurem Bericht nach auf öffentlicher Gaſſe vielfältig getrieben haben ſoll: wird derowegen nichts deſtoweniger von dem Rath *ex officio* wider ihn billig *inquiriret*: und wann er deſſen überwieſen, mit gebührender Straffe verfahren, V. R. W. *M. Aug. A. 1600.*

It. an Richter und Schöppen zu Dahlen, *M. Mart. A 1631.*

It. R. a. H. in Schlotheim: Daß der *Inquiſition*-Proceß nach Gelegenheit dieſesfalls, nicht Statt hat, *M. Mart. An. 1632.*

34 Sed hæc intellecta velim de eo tantummodo caſu, quando de delinquente nondum certo conſtat, nec crimen probatum eſt; uti patet ex verbis *d. ord. pol.* oder wegen anderer geringen Beſchuldigungen, ſo ſonderlich noch auf mehrer Ausführung beruhen. ꝛc. Quod ſi vero delictum perpetratum notorium, atque perſona delinquentis certa, & de delicto confeſſa aut convicta fuerit, etiamſi illud ſit leviuſculum: ulteriori tamen proceſſu opus non eſt, ſed judex ſive magiſtratus, abſque longioribus ambagibus & circuitionibus reum punire poteſt; id quod tota die practicari, videmus: Et ſic ſalvari poteſt practica quæſtorum & præfectorum, qui in ditionibus Elect. Sax. de criminibus leviuſculis, a ruſticis perpetratis, ex officio ad denunciationem partis offenſæ, auf beſchehene Rügen, inquirere, eaque punire ſolent: Quod & juſtiſſimam cauſam habet; ne pars offenſa multis ambagibus atque ſumptibus gravetur, & delicta impunita remaneant.

Secundum requiſitum eſt, ut accuſator 35
non adſit, qui adverſus delinquentem proceſſu ordinario agere velit; eo enim exiſtente, proceſſus inquiſitorius ceſſat, & ordinarius proceſſus inquiſitionem excludit.

Hinc tradunt *Dd.* quod, antequam judex inqui- 36
ſitionem formet, neceſſario requiratur, ut citari faciat offenſum, ejusve cognatos proximiores, quibus jus eſt ſuam ſuorumque perſequi injuriam, quo deliberent ſecum, utrum accuſationem inſtituere velint, nec ne; quoniam, ſi accuſator comparet, ceſſat inquiſitio, tanquam remedium extraordinarium: ſi vero offenſus, ejusque propinqui & amici ſe declarent, quod accuſare nolint, tum demum judex poſſit ex officio inquirere, Robert. Maranta *de ord. jud. P. 6. ſub tit. de inquiſit. n. 38.* Bald. in *l. 5. colum. 1. C. de his, qui accuſ. non poſſ.* Specul. *in tit. de inquiſit. §. viſo. col. verſ. porro ſe procedatur.*

Quod tamen hodie, poſtquam inquiſitio ex ge- 37
nerali conſuetudine ordinarium cœpit eſſe remedium, in practica non ſervari, teſtatur Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 3. n. 8.* quin & ſimul ac ſemel accuſationem & inquiſitionem intentari; adeoque proceſſum utrumque, tam ordinarium quam inquiſitorium, cumulari & conjungi poſſe, ita ut, quamvis ſolenniter & ordinarie procedendum ſit accuſatoribus, nihilominus tamen judici ex officio per viam inquiſitionis ſummarie procedendi liberam relinqui facultatem, tradit idem Clarus *d. §. ult. q. 10. n. 4.* quem ſequitur Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 25. n. 13.* ubi refert, JCtos Jenenſes reſponſo ſuo hoc approbaſſe, hiſce formalibus pronunciantes: Wenn gleich Ankläger auf des Angeklagtens Exceptiones, vor Erörterung des angeſtellten Inquiſitional-Proceſs, zu antworten ſchuldig ſeyn ſollen: dennoch aber iſt der hohen Obrigkeit, dißfalls ſaluberrimum Remedium Inquiſitionis, ex officio und von Amtswegen anzuſtellen, unbenommen: welches auch zugleich neben der Accuſation conjunctim vorgenommen, und alſo beyde Proceſſe mit einander, nach Geſtalt dieſer Sachen, wohl cumuliret werden mögen, V. R. W.

Verum, licet prius conceſſerim *Julio Claro*, ju- 38
dicem nempe inquirere volentem, haudquaquam neceſſe habere offenſum ejusque cognatos proximiores citare, ab eisque, an ordinarie agere velint, percipere: ſed tuto, iis irrequiſitis, inquiſitionem formare poſſe: quod & uſu ſic obſervatur, quamvis per id judex, ſi ipſi placuerit, de hoc cum offenſo ejusque cognatis proximioribus communicare non prohibeatur: Attamen poſterius, quod, exiſtente accuſatore, inquiſitio ſimul ac ſemel inſti-

Q. 3. An & quando proceſſus ordinarius in cauſis criminalibus inquiſitorium proceſſum excludat?

tui,

tui, adeoque proceſſus uterque, ordinarius & inquiſitorius eumulari poſſit, nec *Julio Claro*, nec *Reuſnero* largiri poſſum, intrepide ſtatuens, accuſationem ordinariam, inquiſitorium proceſſum in foro Saxonico impedire atque excludere.

39 *Primo* namque expediti juris eſt, non poſſe ſimul conſiſtere duos proceſſus judiciales; ſiquidem fruſtra fit pluribus judiciis, quod uno poteſt abſolvi judicio, *l. non.10. ff. de act. empt. & vendit.* quod nec a judice concedendum eſt; cum per hoc ipſum cauſæ & lites judiciorum protelari ſoleant: judicis autem eſt abbreviare lites; quin & reipublicæ intereſt, lites quam celertime dirimi, *cap. finem.5. X. de dol. & contum. c.1. de reſtit. ſpoliator. in 6to. l. manifeſtiſſimi. 22. §. ult. C. de furt. & ſerv. corrupt. l. cum furioſus. 8. §. 4. C. de curat. furioſ.* Nec obſtat, quod inquit Reuſner. *d. dec. 25. n. 22.* eam ſolummodo cauſam fruſtra in diverſis judiciis tractari, quæ uno judicio æque commode peragi poteſt; hoc enim ipſi non concedendum, quod in proceſſu ordinario cauſa criminalis minus commode tractari poſſit: id quod nec ab ipſo probari poterit.

40 *Secundo* probata juris regula eſt, quod remedium ordinarium ſemper ceſſare faciat extraordinarium ſeu ſummarium, *l. in provinciali.3. §.1.* ubi Jaſon. *n.9. ff. de nov. oper. nunciat.* unde & in jure petitorium & poſſeſſorium, tanquam ordinarium & extraordinarium remedium, ſimul ac ſemel intentari aut cumulari non poſſe, creditur, *l. incerti.3.* ubi Hugo Donell. *C. de interdict. l. ordinarii. 13. C. de rei vindicat. l. exitus. 35. ff. de acquir. vel amittend. poſſeſſ.* ita quoque remedium hoc, *l. diffamari. 5. C. de ingen. manumiſſ.* quia extraordinarium eſt, & a jure communi exorbitans, minime concurrit cum remedio ordinario, a quo ſemper excluditur, Cæſ. Contard. *ad d. l. diffamari. c. 4. n. 97. cum ſeq. & n. 100.*

41 Proinde ubi remedium eſt ordinarium, actio nempe vel accuſatio legitima, fruſtra proceditur ad remedium extraordinarium inquiſitionis, quæ extraordinarium adhuc remedium eſt: eo nempe reſpectu, quod ſummarie & abſque figura & ordine judicii in ea procedatur, Joh. Zanger. *de except. P.1. cap.1. n. 60. verſ. triceſimo primo. & de qu. ſeu tort. reor. in proœm. n. 4.* alias inquiſitionis remedium, quoad autoritatem juris, ex quo hodie profluit, ordinarium eſſe, lubens fateor. Vide *ſupra qu. 103. n.51.*

42 *Tertio* per textum hac de re expreſſum in *ord. pol. Sax. Elect. de A. 1612. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* in verb. beveraus, wann Pars læſa zuvorn ordinarium Proceſſum eligiret, und die Sache ſelbſt Recht-hängig gemacht; ſintemahl alſo dann diß Remedium, (ob ſchon ſonſten derſelben Verbrechung halben inquiriret werden können.) wegen der Litispendenz nicht Statt finden mögen: Als laſſen wir es bey ſolcher Verordnung bewenden. ꝛc. & paulo poſt: wann ſonderlich ein Kläger vorhanden, welcher ſeine Accuſationem ſelbſten mit Ubergebung des Libells ordentlicher Weiſe im Proceſs perſequiren, und verführen will: nicht alsbald mit der Inquiſition verfahren werde. ꝛc. quæ verba ſatis luculenter probant, accuſatore exiſtente, inquiſitionem formari non poſſe.

43 *Quarto* accedit *ord. Prov. Sax. de A. 1555. ſub tit.* von Unkoſten der peinlichen Rechtfertigung. §. welches auch. ubi hæc verba habentur: welches auch jedes Amt, oder derjenige, dem die Obrigkeit zuſtehet, auf den Fall thun ſolle, da keine Klägere vorhanden, und die That offenbar. ex quibus verbis haud obſcure probatur, judicem, accuſatore deficiente, ex officio adverſus facinoroſos procedere, eosque punire debere; unde ſequitur a contrario ſenſu, accuſatore exiſtente, judicem hoc facere non poſſe: fortiſſimum namque argumentum eſt deſumtum a contrario ſenſu, *l. quacunque. 1. in pr.* ubi Jaſon *n. 36. ff. de offic. ejus, cui mand. eſt jurisd.* Bald. in *l. conventicula. 15. n. 1. C. de epiſc. & cleric.* Felin. in *c. ſignificaſti. 18. n. 9. extr. de for. compet.* Jac. Schultr. *in addit. ad Mod. Piſtor. P. 4. qu. 138. n. 17.* Nic. Everhard. *in top. Loc. a contrario ſenſu. in pr.*

Stat itaque in foro Saxonico concluſio hæc generalis, quod, accuſatore exiſtente, inquiſitorius proceſſus formari nequeat, ſed proceſſus ordinarius inquiſitionem impediat atque excludat: ſecundum quam pronunciavimus Ge. a Döbitſch: Dieweil in dieſer Sachen allbereit ordentlicher Weiſe verfahren, und ein Ankläger vorhanden: So hat der *Inquiſitions-Proceſſ* nicht Statt, V. R. W. *M. Oct. A. 1630.* 44

Limitatur tamen *primo* hæc concluſio, ſi accuſator quidem exiſtat, & delictum magiſtratui deferat: ordinario tamen proceſſu adverſus delinquentem agere nolit, ſed officium magiſtratus imploret, ut per modum inquiſitionis adverſus reum procedatur, eique pœna debita indicetur; Aut ſi accuſator ab initio quidem accuſationem inſtituerit, eandem tamen non perſequatur, ſed a proceſſu deſiſtat, eumque plane intermittat, Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 104.* 45

Q. 4. Num inquiſitorie ſit procedendum, ſi accuſator ab accuſatione inſtituta deſiſtat?

Quibus caſibus abſque dubio judex non modo adverſus delinquentem inquiſitionem formare poteſt, ſed hoc facere debet; *tum*, quod parum referat, an quis ab accuſando deſiſtat, aut plane non accuſet; utroque enim caſu accuſator deficit, quod quando fit, inquiſitioni locum eſſe, & judicem inquirere teneri, ſupra dixi, Paris de Puteo *de ſyndicat.* in verb. *negligentia. c. 1. n. 8. 9.* Petr. Heig. *l. 1. qu. 39. n. 24.* Foller. *in pract. crim. canon.* in verb. *aut inquiſitione. n. 20. & ſeqq.* 46

Tum, quod, ſi aliter diceretur, delinquens evaderet, & delictum impunitum remaneret, contra *l. 1. §. cujus. 1. ff. de juſt. & jur. l. ſi pœna. 20. ff. de pœn. l. bona fides. 31. in pr. ff. depoſit. l. congruit. 13. ff. de off. præſid. l. ſi a reo. 70. §. ult. ff. de fidejuſſor. can. reos ſanguinis. 7. c. hinc apparet. 23. qu. 5. c. cum. 7. §. cleric. extr. de elect. c. ut clericorum. 13. extr. de vita & honeſt. cleric.* 47

Tum, quod deſiſtentia actoris videatur ſapere ſpeciem cujusdam tranſactionis ſuper homicidio per partes initæ; at pars remittendo injuriam ac faciendo cum adverſario pacem, per hoc non præjudicat judici, quin ex officio procedere, & provinciam malis hominibus purgare poſſit, *arg. l. 13. ff. de off. præſid.* Coler. *d. c. 3. n. 105.* 48

Reſponderunt ita Scabini hiſce formalibus: Dieweil Ankläger auf ausgegangene Vorladung nicht erſchienen: ſondern ſich in einem Schreiben erkläret, daß er die vorgenommene Rechtsfertigung ſeines Unvermögens halber nicht ausführen könte: So wird Angeklagter von dieſer *Inſtantz* billich *abſolviret*: Es will aber dem Richterlichen Amt gebühren, wider Angeklagten *Inqiſitum* auf ſeine eigene Unkoſten zu verfahren, damit das Ubel von wegen des vorigen Anklägers Unvermögen nicht ungeſtrafft bleibe, V. R. W. *M. Sept. A. 1550.* 49

Et in alia cauſa pronunciarunt: Wenn gleich der *Accuſator* aus eigenem Muthwillen, und ohne Urſach von der Klage abſtünde: So würde doch von den Gerichten 50

 wider

wider den Verbrecher *ex officio per viam Inquiſitionis* billich verfahren. V. R. W. *Eod. M. & A.*

51 *Similiter pronuntiav. Quæſt. Salzenſi:* Daß Angeklagter von dieſer *Inſtanz* billich *abſolviret* wird: Und weil Anklägere ſich ausdrücklichen erkläret, daß ſie ihre angeſtellte Anklage, und ordentlichen Proceß, ferner zu verführen nicht Willens, ſondern gänzlichen davon abzuſtehen gemeynet ſeyn: So wird nunmehr wider Angeklagten, dieſer Landen Gewohnheit und Policey-Ordnung nach, von euch *ex officio per modum Inquiſitionis* verfahren; Es verbleibet aber gleichwohl bey dem einmahl ertheilten ſichern Gleit, biß ſo lange etwas Peinliches in dieſer Sachen erkannt wird, nochmahls billich, V. R. W. *M. Jan. A. 1631.*

52 Quod verum eſt ante litis conteſtationem, judicio nondum perfecto. Si autem poſt litis conteſtationem & judicium contractum, accuſator deſiſtat, proceſſus ordinarius jam formatus in proceſſum inquiſitorium non transmutatur, ſed judex vices accuſatoris tenet, continuando proceſſum ordinarium.

Prout reſpond. Scab. Senat. in Plauen: Weil Ankläger mit Verführung des peinlichen *Proceſſus* ſich ſäumig erzeiget, und denſelben ins vierte Jahr erſitzen laſſen, ꝛc. So ſeyd ihr den Proceß nunmehr *ex officio* zu verführen ſchuldig, V. R. W. *M. Mart. A. 1632.*

It. Præt. & Scab. Pegavienſ. M. Febr. A. 1672.

It. an die Churfl. Brandenb. Regierung zu Cüſtrin: Daß die Anklägere an ihrem Beweiß ſich verſäumet, und damit ferner nicht zu zu laſſen; Ihr ſeyd aber nichts deſtoweniger den von ihnen angefangenen Proceß, aus Richterlichem Amt, damit die Wahrheit erkundiget werden möge, vollend zu verführen, und die angegebenen Zeugen auf die Articul endlich abhören zu laſſen ſchuldig; ferner darauf zu beſchehen, was Recht iſt, V. R. W. *M. Jan. A. 1633.*

53 *Limit. ſecundo ſupra dicta concluſio*, ſi inquiſitorio proceſſu jam formato, ſuperveniat accuſator: tum judex inquiſitionem perſequi, ac in proceſſu inquiſitorio ſemel cœpto, legitimo tramite pergere debet; cœpta namque inquiſitio, per accuſationem ſupervenientem non tollitur, ſed ipſa accuſationem impedit, Dec. in *rubr. de judic. n. 68. & 69.* Marant. in *Specul. P. 6. tit. de inquiſit. n. 39.* Jac. Nov. *in pract. in pr. n. 4. verſ. inquiſito regulariter.* Nic. Reuſner. *lib. 1. dec. 25. n. 31.*

54 *Tum*, quia inquiſitio æque atque accuſatio, hodie eſt remedium ordinarium, jure probatum ac confirmatum, ut dixi *ſupra qu. 103. n. 51.* Petr. Heig. *l. 1. q. 39. n. 8.* Æg. Boſſ. *tit. de inquiſit. n. 8.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. de delict. n. 49.* Bonif. de Vitalin. *de maleſ. tit. de inquiſit. n. 6.* Blanc. in *l. ult. n. 5. ff. de qu.* Gand. *in tract. maleſ. tit. quomodo de maleſ. cognoſ. per inquiſit. n. 6.* quare in inquiſitione non minus, ac in aliis remediis ordinariis, præventioni locus eſt, ita ut ea ſemel cœpta alia remedia impediat, juxta tradita a Bartol. in *l. 3. §. ult. col. 2. ff. ad leg. Jul. de adult.*

Q. 5. An non cœpta jam inquiſitio impediat ordinarium proceſſum?

55 *Tum*, quia duo ſimul proceſſus judiciales conſiſtere nequeunt, ſed unus ſemel cœptus alterum excludit; fruſtra enim fit pluribus judiciis, quod uno judicio abſolvi poteſt, *l. non. 10. ff. de action. empt. & vendit.* quod tanto magis aſſerendum de proceſſu inquiſitorio, quanto citius is ſolet finiri; ſiquidem in inquiſitione ſummarie, & ſublato, quod dicitur, velo proceditur, abſque longo litis ſufflamine, Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 24. n. 32.*

56 *Tum* ob verba *ord. pol. d. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* wann *Pars læſa* zuvor *ordinarium Proceſſum eligiret.* ꝛc. ubi manifeſte diſponitur, quod inquiſitio excludatur ab accuſatione prius inſtituta, ut patet ex verbo zuvor. ſequitur ergo a contrario ſenſu, inquiſitorium proceſſum, jam inſtitutum, non impediri aut tolli per accuſationem, poſtea demum ſupervenientem.

Quam ſent. in pronunc. ſecuti fuimus in Elect. Sax. Scabinatu, in h. m. reſpondentes: Ob nun wohl die Gerichte in keiner Abrede ſeyn können, die *Acta* auch klar ausweiſen, daß der Mann niemahls dieſe Sache ihnen übergeben oder anheim geſtellet: und dem Manne wider das Weib ordentlicher Weiſe anfänglichen zu klagen unbenommen geweſen: Da aber dennoch die Gerichte, unter denen das Weib gefänglichen gehalten wird, wider ſie allbereit durch *Inquiſition* gebührlichen verfahren, Zeugen abhören laſſen, und ſonſten Erkundigung eingezogen. ꝛc. So hätte auch nach Gelegenheit dieſes Falls, des Mannes Suchen, daß er itzo allererſt ordentlich zu ſeinem Weibe klagen will, nicht Statt, V. R. W. *Ge.* Wiricken, *Pegavienſ. M. Jul. A. 1622.* 57

Limit. tertio hæc concluſio in proceſſu ordinario, quando accuſator tot & talia probavit indicia, ex quibus reum tormentis ſubjiciendum eſſe, per ſententiam fuit judicatum: quo caſu proceſſus ordinarius deſinit, & in inquiſitorium proceſſum commutatur; notabiliter enim tenendum hoc, quod quotieſcunque quæſtionibus ſive tormentis veritas delicti alicujus eruenda eſt, hoc per inquiſitionis proceſſum expediri debeat; adeoque ſi in proceſſu ordinario eo deventum fuerit, proceſſus iſte prorſus ceſſabit, ſubſtituta inquiſitione, Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 1.* 58

Cujus rei ratio evidens eſt; nam priusquam reus tormentis ſubjiciatur, ante omnia judice ipſemet, ejusq; aſſeſſoribus præſentibus, de ſpontanea confeſſione, & cruciatu equulei vitando, ſerio eſt interpellandus: iisque verbis interrogationes concipiendæ, quibus ad aperiendum delictum reus induci poteſt: Quæ ſane in proceſſu ordinario, ubi facta ſemel litis conteſtatione, ulterior reſponſio a reo non extorquenda eſt, perfici nequeunt; prout hæc ratio colligi poteſt ex *art. 46. Ord. crim. Car.* ibi: Wenn man den Gefangenen peinlich fragen will, von Amtswegen, oder auf Anſuchung des Klägers: ſoll derſelbe zuvor in Gegenwärtigkeit des Richters, zweyer des Gerichts, und Gericht-Schreibers, fleißiglich zur Rede gehalten werden, mit Worten die nach Gelegenheit der Perſonen und Sachen, zu weiter Erfahrung der Ubelthat, oder Argwöhnigkeit, allerbeſt dienen mögen: auch mit Bedräuung der Marter beſpracht werden, ob er der beſchuldigten Miſſethat bekenntlich ſey oder nicht: und was ihm ſolcher Miſſethat halber bewuſt ſey. ꝛc. 59

Quin & in proceſſu ordinario, ea ſolummodo agenda atque tractanda ſunt, quæ proceſſus iſtius qualitas ſecundum juris ordinem requirit: nullibi autem in jure diſpoſitum eſt, ut in proceſſu ordinario rei perſona quoquo modo affligatur; ut vel propterea ratione tormentorum, quibus delinquens eſt ſubjiciendus, ad inquiſitorium proceſſum ſit deveniendum. 60

Hæcque in foro Saxon. quotidie ſic practicantur; veluti et. iam ita reſpondimus Quæſt. Dippoldiswaldenſi: Auf angeſtellte peinliche Anklage, erfolgte Antwort, geführten Beweiß, und Gegenbeweiß, darauf eingewendete *Exception* Schrifft, und fernere Geſetze, in Sachen euers anbefohlenen Amts *conſtituirten* peinlichen *Fiſcalis*, Anklägern an einem, *N. N.* Angeklagten anders Theils, S. W. ꝛc. Aus den *Acten* allenthalben ſo viel zu befinden, daß des Angeklagten ertheiletes ſichere Geleit billich *caſſiret* und aufgehoben, er zu gefänglicher Hafft gebracht: die bezüchtige Verbrechung in gewiſſe Articul verfaſſet, und ihme vorgehalten wird: und woferne er ſich in Gutem nochmahls darzu nicht bekennen will, ſeyd ihr wohl befugt, ihn 61

mit

Digitized by Google

mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen und befragen zu laſſen, ꝛc. *M. Oct. A.1614.*
It. Actuario Judicii in Oveiß, *M. Febr. A. 1622.*
It. Conſulibus & Senat. in Oderan, *M. Jun. 1630.*

62 Tertium requiſitum eſt, ut reus, adverſus quem inquiſitio formari debet, ſit præſens, ita ut haberi, & pœna executioni mandari queat; Contra abſentem enim per inquiſitionem non proceditur, Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 1. n. 69.* Jul. Clar. *l. 5. ſent.* §. *ult. q. 11. n. 1.* etſi vero is dicat, hodie de conſuetudine contrarium ſervari: attamen ſecus res ſe habet in foro Saxon. ubi adhuc hodie inquiſitionis proceſſus tantummodo locum habet, quando reus præſens eſt, & pœna executioni mandari poteſt.

63 Cujus retratio haud obſcura eſt; nam abſens damnari nequit, *l. abſentem. 5.* §. *adverſus.* ubi gloſſ. & Dd. *ff. de pœn. l. abſentem. 6. C. de accuſat. l. 1. ff. de requ. reis.* ideoque in foro Saxonico, quando reus eſt fugitivus aut latitat, nulla alia eſt pœna contumaciæ, quam ut agatur ad bannum, ſive proſcriptionem, qualis actio non niſi in proceſſu ordinario ventilari ſolet, ut dicetur *infra q. 140.*

64 Quod tamen de pœnis tantummodo corporalibus, & gravioribus criminibus intellectum velim; Nam in levioribus delictis, quorum pœna eſt pecuniaria, licet reus ſit fugitivus: attamen ſi patrimonium forſan habeat, aliaque bona poſſideat: quin inquiſitorie adverſus eum non minus ac per viam accuſationis procedi queat, ita ut abſens pro confeſſo & convicto habitus in mulctam pecuniariam condemnetur, eaque poſtea ex bonis fugitivi fiſco applicetur, dubitandum non eſt;
65 prout practica docet. Sicuti & illud hodie uſu receptum eſt, quod in criminibus gravioribus & atrocioribus, reo præſente & incarcerato, communiter per viam inquiſitonis procedatur: parte offenſa magiſtratus officium & auxilium implorante, ac juri ſuo accuſandi renunciante.

Q. 6. Quomodo inquiſitio formari debeat?

66 Tertio videndum jam quoque, quomodo rite ac legitime inquiſitio ſit inſtituenda; Sicuti enim proceſſus inquiſitorius ad gloriam Dei, *c. tum ad Theſſalonicam. 11. qu. 3.* ad vindictam legis, *Rom. 13. v. 4. l. ſi vindicari. 20. C. de pœn.* ad publicam ſalutem, & ad damnum aliquod imminens avertendum, *l. ſi minoris. 25. ff. de adm. tutor.* denique ad ſontes puniendos, ſuſcipi debet. Alber. Roſat. in *l. fin. n. 11. C. de accuſ.* Petr. Peck, in *c. quod quis. n. 11. extr. de reg. jur. in 6to.* ita & inquiſitio juſto ac debito modo ſecundum leges formanda eſt, ne exceptio ineptitudinis inquiſitionis, proceſſum inquiſitorium reddat nullum, *arg. l. libellorum. 3. verſ. quod ſi libelli. ff. de accuſat. l. ſi maritus. 4.* §. *ult. verſ. fin. ff. ad L. Jul. de adult. l. 2. ff. ſi menſ. falſ. mod.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. tit. qualiter formetur accuſatio. n. 1.* Tib. Dec. *vol. 1. conſil. 18. n. 41. & vol. 2. conſ. 15. n. 11.* Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 1. n. 5.* Roll. a Vall. *vol. 3. conſ. 51. n. 29. & vol. 4. conſ. 94. n. 77. & ſqq.* haud abſq; periculo judicis, qui a reo abſoluto poſtea conveniri poteſt.

67 *Qualis ergo inquiſitio eſſe, & quomodo juxta leges formari debebit?* In genere ſane certiſſimum eſt, quod in criminibus inquirendis, inveniendis, puniendiſque, procedi oporteat ſecundum leges divinas & humanas, *can. abſens. 3. qu. 9.* ſecundum jus vetus & Conſtitutionum formam, *l. abſentem 6. C. de accuſat.* ſecundum juris publici formam, *l. abſentem & l. ſi quis. 11. C. eod.* ſecundum receptum judiciorum morem, *d. l. abſentem.* ſecundum ordinem legibus inſtitutum, *l. fin. C de accuſat.* ſine odio, vel odii fomite, *c. judicare. 11. qu. 3. c. qualiter. 24. ext. de accuſ. c. 1. ext. de ſentent. in 6to.* ſine ſordibus *l. filiusf. 15.* § *1. ff. de judic. l. ſi per. 51. ff. de evict. can. qui recte. 11. qu. 3. c. 1. extr. de ſent. & re jud. in 6to.* ſine gratia, *l. in heredem. 5. in pr. ff. de calumniat.* ſine ira & furore, *c. illi.* cum *ſqq. c. cum apud. c. ſummopere. 1. qu. 3.* Bald. *vol. 5 conſil. 421. n. 10.* ſine emendicatis ſuffragiis, *l. ſinguli 14. C. de accuſ.* ſine levitate, *d. c. ſummopere.* ſine imperitia, *l. qui. 14.* §. *ſi tamen. ff. de bon. libert. l. 1. in pr. ff. de appellat.* ſine præcipitantia. *Eſai. c. 28. v. 18. l. 1. C. de execut. rei judic. c. non ſolum. 11. qu. 3.* ſine injuria, *l. eo tempore. 50. ff. de pecul.* denique non ex voluntate noſtra, §. *ſed & ſi quid forſitan. ſub. rubr. de confirm. Dig.* neque ex mente noſtra, *c. paratus.* ubi gloſſ. verb. *ſecundum legem. 23. qu. 1.* neque ex cervice noſtra, Octav. Cach. *dec. 79. n. 57.* neque ex affectione, corde & ſeveritate noſtra, Bald. *vol. 2. conſil. 298. n. 3.* Sed ex præcepto divino, *d. c. ſummopere.* legitima ſive legum autoritate, *d.* §. *ſed & ſi quid forſitan.* ex charitatis affectu, *c. qualiter. 24. extr. de accuſ.* animo ac mente per rationem & intellectum gubernata, Bald. *vol. 5. conſil. 421. n. 10.* proceſſu legitimo rite obſervato, *Matth. 18. v. 15. & ſeqq.* quod enim juſtum eſt, vel juſtum eſſe putamus, id juſte nobis perſequendum eſt, *Deut. 16. v. 20.* hocque cumprimis a terrarum Dominis fieri debet & decet, Philipp. Melanch. *in expl. Evang. quod in feſto omn. Sanct. recit. ſolet.* ne, dum ad alienum peccatum coërcendum nimis propere deproperant, *l. 1. C. de exec. rei judic.* graviora ipſi peccata admittant, *c. ira. 11. qu. 3.* & ſanguinem humanum injuria effuſum ad exuſcitatæ conſcientiæ ſtimulum fruſtra deſiderent, *l. ſi vindicari. 20. C. de pœn. cap. ſi quando. 5. extr. de reſcript.* Verba hæc ſunt Ern. Cothm. *vol. 3. reſp. jur. 29. n. 69. & ſeqq.* hactenus recitata.

At quænam in ſpecie ſint requiſita juſtæ ac le 68
gitimæ inquiſitionis, nullibi fere in jure expreſſum, nec a quopiam *Dd.* quos ego quidem vidi, juſto ordine traditum eſt: quamvis plurimi hac de re latiſſime ſcripſerint, eaque potiſſimum, quæ in cujusque regionis ac provinciæ foro uſu recepta fuere, indicaverint: quæ & inprimis circa proceſſum inquiſitorium attendi & obſervari debent. Quod advertens tam heroïca clementia, quam pia ſeveritate erga facinoroſos, laudabilis Elector Saxoniæ Illuſtriſſimus D. Auguſtus, feliciſſimæ memoriæ, normam quaſi certam inquirendi, & moribus Saxonicis apprime convenientem & uſitatam, præſcripſit, quam præciſe in puniendis delictis ſequi, provinciarum ſuarum homines juſſit: eosque, ſi hoc fecerint, ab omni metu & proceſſu, ab inſontibus forſan inſtituendo, tutos & liberos eſſe voluit, in peculiari quopiam reſcripto Scab. Lipſienſ. *d. 18. Jan. A. 1579.* inſinuato: Quod quia plurimum facere videtur ad explicationem proceſſus inquiſitorii in foro Saxonico recepti, verbotenus hic apponere placuit.

Verba reſcripti hæc ſunt: Von GOTTES 69
Gnaden Auguſtus, Hertzog zu Sachſen, Churfürſt, ꝛc. Lieben Getreuen, Uns iſt glaubwürdig fürbracht, wie unſere Amtleute und andere Gerichts-Perſonen in Unſern Landern, wenn ſie wider die Mißhändler ihrer Verbrechung halber peinlichen Proceß angeſtellet, zum öfftermahl nach Erörterung

rerung deſſelben rechtlichen belanget, auch zu Zeiten vertheilet worden; und daß ſolches deñ mehrentheil daher kommen, daß man nicht allewegen den Proceſs, wie der in peinlichen Fällen, in Unſern Landen bräuchlich gehalten wird, in acht habe. Wann dann hierdurch die Amts- und Gerichts-Perſonen, mit den Ubelthätern zu zugreiffen, und die zu gebührender Straffe zu bringen, ſehr ſchwer gemacht; die Leute aber hingegen in ihrem Muthwillen geſtärcket werden: So haben Wir, ſolchem Ubel zu wehren, und damit man, wie es mit ſolchem Proceß zu halten, und darinnen zu erkennen ſey, eine Gewißheit, und von allen Theilen deſto beſſer ſich zu verwahren haben möge: in Unſere Aemter und Ober-Hof-Gerichte Befehlich gethan, daß man ſich in denen Fällen, wenn wider einen Verbrecher Amtshalben und ex officio inquiriret wird, in allewege nach dem Proceß, wie es bißhero in unſern Landen in Inquiſition-Sachen bräuchlich geweſen, richten, und demſelben nachgehen ſolle: Als nehmlichen, erſtlich die Verbrechung Articulsweiſe faſſe; dieſelbe dem Gefangenen in Beyſeyn der Gerichts-Perſonen fürhalte; ihn darüber höre; ſeine Auſſage darauf mit Fleiß aufzeichne; und was er daran verneinet, darüber die Zeugen, auf vorgehende würckliche Leiſtung des gewöhnlichen Zeugen-Eydes, verhören laſſe; derſelben Auſſage in eine ordentliche Regiſtratur bringe, und die in den Schöppen-Stuhl, darüber zu erkennen ſchicke; und was alſo der Straffe halben, oder ſonſt hierüber erkañt, daſſelbige gebührlichen vollſtrecke: iedoch daß man ſich in allewege zuvorn, und ehe dañ die Straffe ergehe, eigentlich erkundige und gewiß ſey, daß auch die That und Mißhandlung, damit der Verbrecher beſchuldiget, und darum er geſtrafft werden ſoll, würcklichen geſchehen. Sonderliche Interrogatorien aber durch die Advocaten zu übergeben; die Gezeugniß zu diſputiren; und andere Weitläufftigkeit, dadurch nur die Sachen vergeblichen aufgehalten, die Richter müde gemacht, und der Verbrecher offtermahls der wohlverdienten Straffe entzogen wird: haben Wir in Unſern Landen in Inquiſition-Proceſſen, auſſerhalb der Fälle, wenn es etwa wegen angezogener Nothwehr, oder andere dergleichen, durch geſprochene Urthel, zu einem ordentlichen Beweiß kömmet, nicht verſtatten wollen; Allein wann ein Gefangener für ſich ſelbſt, ohne Advocaten und andere Weitläufftigkeit bete, man wolte zu Ausführung ſeiner Unſchuld, die Zeugen, ſo verhöret werden ſollen, dieſes oder anderthalben auch befragen; darmit wird er billich zugelaſſen, und die Zeugen darauf, ſo wohl als auf die Articul verhöret. Darum wenn ſich befindet, daß eine Amts- oder Gerichts-Perſon dieſen Proceß alſo gehalten, und darüber nichts weiter fürgenommen, denn was die hierinnen erhohleten Urthel mit ſich gebracht: So haben Wir ferner die Verordnung gethan, daß alsdenn die Gerichts- und Amts-Perſonen ſolches Proceſſus halber nicht vertheilet, ſondern, wann nicht ſonſten etwan dargebracht wird, daß den Sachen durch Sie zu viel geſchehen ſey, mit Erſtattung aller Unkoſten abſolviret werden ſollen. Begehren derowegen, Gnädigſt befehlende, Ihr wollet euch auch eueres Theils im Urtheilen hiernach richten, und es anders nicht halten: damit in Unſern Landen gleichmäßig geſprochen, und erkannt werde. Daran vollbringet Ihr Unſere gnädigſte und gefällige Meynung. Dat. Annebergk. 5. Jan. A. 1579.

AUGUSTUS Churfürſt, ꝛc.

Hujus reſcripti tenor, paucis verbis immutatis, inſertus quoque poſtmodum fuit *ord. appellat.* der Appellation-Ordnung, *edit. M. Oct. A. 1605.* & quæ ibidem diſpoſita ſunt, anno 1612. denuo repetita, iisque plura, quæ ad inquiſiti defenſionem faciunt, addita fuere, in *ord. pol.* Policey-Ordnung. *ſub. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5. verſ.* und wenn darauf redliche Anzeigungen. ꝛc. 70

Ex quibus haud obſcura eſſe poteſt forma inquiſitionis, in foro Saxon. uſu receptæ, quæ & juri ſcripto maximopere convenit. Hæc ut rectius percipiatur, certa quædam requiſita inquiſitionis legitime formandæ, ex jam dicto reſcripto electorali decerpta ponere, eaque pro exactiori inquiſitionis legitimæ intellectu, diſtincte examinare, fert animus. 71

Q. 6. Quænam ſint requiſita legitimæ inquiſitionis?

Primum requiſitum inquiſitionis legitimæ eſt, ut ante omnia de ipſo facto conſtet, prout innuunt verba reſcripti, iedoch daß man ſich in allewege zuvorn erkundige, und gewiß ſey, daß die That geſchehen. ꝛc. quare ſummaria ſive generalis inquiſitio præcedere debet; *tum*, ut conſtet de corpore delicti; alias enim inquiri non poteſt, *l. 1. §. item illud ff. ad SCt. Sylan. l. neceſſarios. 5. §. 1. ff. eod. l. 24. ff. de militar. teſtam. l. ſi quis legatum. 7. §. cæterum. ff. ad L. Corn. de falſ.* Ang. Aretin. *de maleſic.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 1. n. 6.* Paris de Puteo *de ſyndic.* verb. *confeſſio. n. 5. tum*, quo judex ex indiciis de perſona delinquentis certus fieri queat; abſque indiciis namque præcedentibus, adverſus certam aliquam perſonam inquiſitio ſpecialis formanda non eſt, Dd. in *l. milites. C. de qu.* Hippol. de Marſil. *in pract. §. conſtante. n. 33.* Proſp. Farin. *d. qu. 1. n. 40.* Tib. Decian. *vol. 1. conſ. 18. n. 55.* 72

Secundo inquiſitio formari debet a judice competente, *tum* ratione ipſius delicti, ut ſcilicet inquirens ſuperiorem habeat jurisdictionem, ſeu merum imperium: *tum* ratione fori, quod reus in delictis ſortitur; quo non obſervato, inquiſitio eſt nulla, *tot. titul. C. ſi a non competent. judic. l. 1. C. ubi de crimin. agi oport. cap. ſi diligenti. 12. X. de foro competent.* Æg. Boſſ. *in tit. de inquiſit. n. 62.* Pract. Conrad. *tit. de inquiſit. n. 6. & 7* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 8. n. 4. & ſeq.* quo & verba reſcripti reſpiciunt, wie unſere Amtleute und andere Gerichts-Perſonen in unſern Landen, wenn ſie wider die Mißhändler, ihrer Verbrechung halber, peinlichen Proceß angeſtellet. ꝛc. ex quibus præſupponendum, de iis ibidem agi judicibus, qui facultatem inquirendi habent, quique judices ſunt competentes in criminalibus cauſis. 73

Tertium requiſitum eſt, captura & carceratio rei; Ex indiciis ſiquidem præcedentibus, & ſummaria inquiſitione, judex informatus de rei perſona, eam capi & carcerari facere debet; ne aufugiat, & proceſſus inquiſitorius reddatur eluſorius, Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. conſtante. n. 1.* & in *l. 1. ff. de qu.* Proſp. Farin. *in prax. crim. qu. 27. n. 116.* 74

Digitized by Google

75 *Quartum requiſitum* eſt formatio Articulorum inquiſitionalium, & annotatio reſponſionis ad articulos ab inquiſito factæ, Joh. Emer. a Roßbach, *in proc. crim. tit. 3. c. 1.* in quo requiſito nervus inquiſitionis potiſſimum conſiſtit; ut nempe reus delictum confiteatur: aut ſi diffiteatur, probationi locus detur; Idque verbis Reſcripti hiſce expreſſum eſt: daß man erſtlich die Verbrechung Articulsweiſe verfaſſe; dieſelbe dem Gefangenen in Beyſeyn der Gerichts-Perſonen vorhalte; jhn darüber höre; ſeine Ausſage darauf, mit Fleiß verzeichne. ꝛc.

76 *Quinto*, negante reo delictum, judex teſtes producere debet, qui teſtimonium jurato perhibere tenentur, *l. quoniam. 1. & l. conſtituto.* Auth. *rogati. C. de teſtam.* Roßbach, *d. l. tit. 3. c. 3.* quibus peractis, crimineque vel indiciis ad torturam ſufficientibus probatis: confrontatio teſtium cum inquiſito fieri debet, de quo requiſito ita loquitur reſcriptum und was er daran verneinet, darüber die Zeuge... vorhergehende wirckliche Leiſtung des gewöhnlichen Zeugen-[illegible] verhöhren laſſe. ꝛc.

77 *Sextum* inquiſitionis legitimæ *requiſitum eſt*, ut rei defenſio, ejusque deductio & probatio admittatur; ſemper enim inquiſitio taliter formada eſt, ne reo defenſio tollatur, Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. quæſt. 1. n. 11.* hinc Illuſtriſſimus Conſtituens in prædicto alt reſcripto: man möchte zu Ausführung ſeiner Unſchuld die Zeugen, ſo verhöret werden ſollen, dieſes oder anders halber auch befragen: damit wird er billich zugelaſſen, und die Zeugen darauf, ſo wohl als auf die Articul, verhöret. ꝛc.

78 *Septimum* denique *requiſitum*, eſt transmiſſio actorum inquiſitionalium ad Collegium juriſperitorum; Peractis namque prioribus, inquiſiti reſponſione, defenſione, teſtiumque depoſitionibus & confrontationibus diligenter adnotatis, & in regiſtraturam judicialem redactis, judex acta inquiſitionalia Scabinis tranſmittere, eorumque conſilium deſuper implorare: & quæ ab ipſis judicata fuerint, tum ratione condemnationis, tum ratione juramenti purgatorii, vel etiam torturæ, ſtricte exequi debet; quo verba faciunt reſcripti: derſelben Auſſage in eine ordentliche Regiſtratur bringe; und die in den Schöppen-Stuhl, darüber zu erkennen, ſchicke; und was alſo der Straffe halben, oder ſonſt hierüber erkannt, daſſelbe gebührlichen vollſtrecke. ꝛc.

79 Hæc ſunt requiſita inquiſitionis legitimæ maxime neceſſaria, & in foro Saxonico ſtricte obſervanda: de quibus ſpecialiter quæſtionibus ſubſequentibus fuſius agetur.

QUÆSTIO CVIII.

De Inquiſitione Generali ſive ſummaria: Quando & quatenus de corpore delicti conſtare debeat: quæque indicia ad inquiſitionem Specialem ſufficiant?

SUMMARIA.

1. *De ipſo crimine & facto ante omnia debet conſtare.*
2. *Effectus generalis inquiſitionis eſt, ut de crimine & autore criminis conſtet, n. 3. 59.*
4. *Ex inquiſitione generali certioratur judex de corpore delicti, n. 5. 6. 7.*
8. *Diverſimode de corpore delicti conſtare dicitur, n. 9.*
10. *Ad effectum inquirendi, quomodo debeat conſtare de corpore delicti, n. 11. 12. 13. 14.*
15. *Qualiter conſtare debeat de corpore delicti, quoad effectum tortura, n. 16. 17.*
18. *Ex indiciis quandoque judex ad torturam devenire poteſt, ut maxime de corpore delicti per evidentiam facti non conſtet, n. 19. 20. 21. 22. 23.*
24. *Obſervantia Scabinorum Lipſienſium.*
25. *Ad mortem reus condemnari nequit, priusquam de corpore delicti per evidentiam facti conſtet, n. 26. 27. 30.*
28. *Sententia Scabinorum Lipſienſ. n. 29.*
31. *In crimine homicidii conſtare quoque debet de lethalitate vulneris.*
32. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
33. *In delictis occultis conjecturata probatio pro plena habetur, n. 34.*
35. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
36. *In delictis facti tranſeuntis quando conſtet de corpore delicti, n. 37.*
38. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
39. *In irrogatione pœnarum non capitalium, non neceſſario debet conſtare de corpore delicti, n. 40.*
41. *Obſervantia Scabinorum Lipſienſ.*
42. *Inquiſitio generalis in perveſtigatione perſonæ delinquentis quoque conſiſtit.*
43. *Specialis inquiſitio, abſque indiciis legitimis, contra certam aliquam perſonam neutiquam eſt ſuſcipienda, n. 44. 45. 46.*
47. *Quænam indicia ad ſpecialem inquiſitionem ſint legitima & ſufficientia, n. 48. 49. 50. 60. 61. 64.*
51. *Diffamatio ſufficiens eſt indicium ad inquiſitionem.*
52. *Abſque diffamatione an ſuſcipienda ſit inquiſitio, n. 53.*
54. *Denunciatio facit indicium ad inquiſitionem, non tamen fundat proceſſum ordinarium.*
55. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
56. *Exceptio de crimine publico fundat inquiſitionem adverſus actorem.*
57. *Quando inculpatio ſocii criminis indicium faciat ad torturam, n. 58.*
62. *Abſque omni præſumptione, ne quidem ad generalem inquiſitionem eſt procedendum.*
63. *Inquiſitio generalis, abſque reſpectu perſonarum ſuſcipi debet.*
65. *In Inquiſitione generali creditur etiam teſtibus non juratis.*
66. *Num judex acta inquiſitionis ſummariæ accuſatori petenti edere teneatur, n. 67.*
68. *Quandoque abſque generali inquiſitione ad ſpecialem inquiſitionem deveniri poteſt.*

Digitized by Google

1 PRimum requiſitum Inquiſitionis legitime formandæ, eſt apparentia delicti: ut nempe de ipſo facto ſeu crimine conſtet; Quia enim judex ex officii debito contra criminoſos inquirere tenetur, ne cum illis colludere, illorumque facta approbare videatur, *l. congruit. 13. ff. de offic. præſid. l. 2. C. de commer. & mercat.* utique de ipſo facto, an ſcilicet quispiam delictum commiſerit, ante omnia conſtare debet, Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 1. n. 6.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 4. in pr. & qu. 5.* Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 24. n. 12.* Ern. Cothm. *vol. 3. reſponſ. 30. n. 156.* Quod ipſum etiam verba innuunt *ord. pol. Elect. Sax. de A. 1612. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* ibi: Nicht alſobald mit der Inquiſition verfahren; zuſörderſt aber jedesmahl fleiſſige Erkundigung de Corpore Delicti eingezogen; und wenn darauf redliche Anzeigungen und Vermuthungen wider den Beſchuldigten vorhanden. 2c.

2 Hicque eſt effectus generalis ſive ſummariæ inquiſitionis, quæ incerto adhuc delicto & delinquente, per judicem fit, ad generaliter inquirendum, an delictum quoddam perpetratum ſit, & quisnam illud commiſerit: ut deinde habita aliquali cognitione delinquentis, contra illum in ſpecie inquiratur: Ad quam inquiſitionem levia ſufficiunt indicia, modo aliquem colorem habeant, & talia ſint, ut judicem probabiliter in ſuſpicionem commiſſi criminis contra aliquem inducere poſſint, Jul. Clar. *d. q. 5. n. 5. & q. 2. n. 2.* Proſp. Far. *d. q. 1. n. 47. & ſeqq.* illaque regulis & requiſitis inquiſitionis non ſubjicitur, ſed generaliter, etiamſi nec de delicto, nec de delinquente conſtet, ad hunc ipſum fit effectum, ut cognoſcatur, an crimen in provincia commiſſum, & quisnam autor iſtius ſit, quo ſpecialis inquiſitio formari queat, Ang. Aretin. *de maleſic* in verb. *hæc eſt quædam inquiſitio. n. 3.* Marant. *in ſpec. tit. de inq. n. 30. & ſeq.* Ern. Cothm. *d. reſponſ. 30. n. 153.* Bartol. in *l. congruit. n. 3. ff. de offic. præſid.* Conr. Lancellot. *de inquiſit. n. 5.*

3 Adeoque generalis inquiſitio ſemper præcedere debet ſpecialem, ad hoc, ut de ipſo facto, ſuper quo poſtea ſpecialiter inquirendum eſt, conſtet; idque tam ratione ipſius criminis, quam ratione autoris ſive delinquentis; in hiſce namque duobus totus vertitur proceſſus inquiſitorius, ut nempe judex certus ſit, *primo* de ipſo delicto: *deinde* etiam de delinquente; de quibus ex inquiſitione certo informatus, tuto ſupplicium jure definitum dictare, reumque punire poteſt; Quare & inquiſitionem generalem ſive ſummariam, in hiſce duabus partibus, indagatione ſcil. ipſius delicti, & delinquentis, conſiſtere, ambigendum non eſt.

4 Prima pars inquiſitionis generalis, eſt indagatio criminis ſive delicti, de quo judex ex ſuſpicione quadam inductus, certus eſſe debet, antequam ad inquiſitionem ſpecialem perveniat; expediti namque juris eſt, non locum eſſe inquiſitioni, niſi liquido appareat, crimen tale fuiſſe commiſſum, ſuper quo inquiſitio ſpecialis formari poſſit, Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 24. n. 12.* Bartol. in *l. ſi ſervus. 4. C. de his, qui ad eccleſiam confug.* Jaſon in *l. nam poſteaquam. 9. in pr. ff. de jurejur.* Hippol. de Marſil. *lib. 2 conſil. 110. in fin.* Mod. Piſtor. *l. 2. conſil. 4. in fin.*

5 Hocque ipſum eſt corpus delicti, de quo niſi conſtet, nullo modo adverſus certam aliquam perſonam inquiri poſſe, creditur, *l. 1. §. illud.* ubi Dd. comm. *& l. 5. §. 1. ff. ad SCtum Sylan. l. inde. 33. §. ult. ff. ad L. Aquil. l. 1. §. ſi quis. ff. de qu. l. 24. ff. de milit. teſtam. l. ſi is. 66. §. ſi iu Titium. ff. de furt. l. ſi quis. 6. in prin. verſ. prius enim oportet. ff. ad L. Cornel. de falſ. l. ejus, qui. 29. in prin. verſ. nec enim. ff. de jur fiſci.* Bald. in *l. ſi quando. 9. n. 2. C. unde vi.* Paul. de Caſtr. aliique Dd. in *l. quoties. 9. ff. de hered. inſtit.* Hippol. de Marſil. in *l. 1. n. 3. ff. de qu. & in pract. crim. in pr. n. 5. & 6.* Ang. Aretin. *de maleſic.* verb. *fama publica.* ibique Aug. *in addit. n. 108. verſ. 11.* Gandin. *in tr. de maleſic. ſub tit. de præſumpt. & indic. col. 3.* Nic. Reuſner. *d. dec. 24. n. 12.* Brunus *de indiciis. quæſt. 5. P. 2. princ. n. 10. & quæſt. 9. n. 1. cum ſeqq.* Marant. *in ſpecul. P. 6. n. 17. tit. de inquiſit.* Paris de Put. *de ſyndic.* verb. *confeſſio. col. 2. n. 5.* Æg. Boſſ. *in pract. crim. tit. de delict. n. 1.* Jod. Damhouder. *in prax. crim. c. 8. n. 11.* Proſp. Farinac. *d. qu. 1. n. 6.* Aymon. Crav. *conſil. 244.*

6 Idque in Imperio Romano quoque probe ob- [illegible] quæ ſervandum eſſe, apparet ex *Ord.* [illegible] [dili]genter inquirere judices in corpus de[licti] [illegible] verb. Darzu ſoll auch ein jeder [illegible] Richter in dieſen groſſen Sachen, vor der peinlichen Frage ſo viel möglich, und nach Geſtalt und Gelegenheit einer jeden Sache beſchehen kan, ſich erkundigen, und fleiſſig Nachfragens haben, ob die Miſſethat, darum er angenommen, berüchtiget und verdacht, auch beſchehen ſey, oder nicht: wie hernach in dieſer unſerer Ordnung ferner erfunden wird. ubi Ge. Rem. & Matth. Steph. *in notis. verſ. alterum membrum in hoc artic. eſt.* & in *art. 8. in pr.* ſo die Miſſethat einer Todes-Straffe halber kundlich. 2c. quin & in ditionibus Electoratus Saxon. minus de hoc dubium eſſe poteſt, ob manifeſtam ſanctionem in *ord. polit. de A. 1612. d. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* ibi: zuſörderſt aber jedesmahl fleiſſige Erkundigung de Corpore Delicti eingezogen. 2c.

7 Hancque opinionem certam & communem eſſe, nec aliquem ab ea diſſentire, tradit Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 1. n. 1.* At qualiter & quomodo conſtare debeat de corpore delicti, ad hoc, ut inquiſitio ſpecialis formari queat, expeditum non eſt, neque de hoc *Interpp. rerum criminalium* conveniunt, ſatis intricate de hac re loquentes, & nimium ſe involventes, ut dicit Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 4. n. 1.* ut plurimum etiam indagationem corporis delicti ad inquirendum, cum certitudine corporis delicti quoad condemnandum confundentes; ut videre eſt apud Proſper. Farin. *d. qu. 1.* alioſque Dd. copioſiſſime ab eo allegatos, Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 9. de captur. reor. circa princip.* Ægid. Boſſ. *in tit. de delict. n. 53.* Hippol. de Marſil. *in pract. in pr. n. 4. & conſil. 12. n. 34.* Brun. a Sole *in conſil. crimin. n. 13.*

8 Quæ tamen ab invicem bene & accurate ſunt diſtinguenda; aliter enim conſtare debet de delicto ad torquendum ſeu condemnandum: aliter vero ad effectum inquirendi, ſeu procedendi; ut rectiſſime ſcribit Jul. Clar. *d. qu. 4. n. 2. qu. 64. verſ. debet autem. & quæſt. 66. circa princip.* quem ſequitur Matth. Stephan. *in not. ad art. 6. verſ. notandum autem eſt illud. Ord. crim.*

9 Quin & diverſimode conſtare poſſe de corpore delicti ad condemnandum, & ad effectum torquendi, haud inepte dixerim; quum reus ad mortem condemnari haud debeat, niſi certo conſtet de corpore delicti, illudque viſum & probatum

Digitized by Google

tum fuerit, daß die That wircklichen geſchehen. ut verba habent D. Auguſti Elector. Saxon. in *reſcripto de proc. inquiſit. A. 1579. Scab. Lipſienſ. inſinuato, & quæſt. prac. circa fin.* verbotenus relato. quamvis ex indiciis ſufficientibus & indubitatis corporis delicti, quæſtioni ſeu torturæ is ſubjici poſſit, aus redlichen Anzeigungẽ. ut loquitur Imper. Carolus V. in *art. 8. Ord. crim.* Quare in foro Saxon. indagationem corporis delicti triplicem eſſe puto, *unam* ad effectum inquirendi: *alteram* ad torquendum reum: *tertiam* ad condemnandum.

10 *Prima ſpecies indagationis corporis delicti eſt, quæ fit ad effectum inquirendi* contra certam aliquam perſonam: ubi ſufficiunt probabilia indicia criminis commiſſi; nam quoad inquirendum ſeu procedendum, ſola querela, diffamatio publica, vel denunciatio ſufficit; quinimo habita querela ſeu denunciatione, tenetur judex procedere & inquirere, adeo ut ſi hoc non fecerit, puniri poſſit, Julius Clarus *d. qu. 4.* unde & Bald. in *l. mancipia. n. 1. C. de ſerv. fugit.* dicit, ſe vidiſſe condemnari quendam judicem, qui portaverat ad cameram accuſationem ſibi delatam, & noluerat ſuper ea procedere: quem refert Amad. *de ſyndic. n. 71.* ac proinde quoad effectum inquirendi, non niſi in genere, & ex indiciis ac præſumptionibus, de corpore delicti conſtare ſufficit, Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 12. & 41.* Matth. Steph. in *art. 6. n. 2. Ord. crim.* Ern. Cothm. *vol. 3. reſponſ. 30. n. 156.* Octav. Cacheran. *conſil. 84. n. 5.* Ge. Rem. in *art. 6. Ord. crim. tit. 8.* Blanc. ad *l. ult. n. 8. ff. de quæſt.* Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim. c. 9. & 10.*

Q. 1. Qualis debeat eſſe indagatio corporis delicti ad effectum inquirendi?

11 Non equidem inficior, laude dignam eſſe operam & laborem judicis, ex ipſa criminis probatione, & inſpectione corporis delicti, utpote cadaveris occiſi, ædium combuſtarum, monetæ falſificatæ, &c. ſe informantis, antequam ad inquiſitionem aliquam ſpecialem procedat: quin & ſi copia corporis delicti haberi poteſt, hoc facere judex tenetur: attamen cum ſæpius, etiam in criminibus facti permanentis, ac vere perpetratis, corpus delicti oculis judicis ſubjici nequeat: utpote in caſu hominis occiſi in aquam projecti, aut clam ſepulti, infantis canibus aut ſuibus projecti, vel combuſti, monetæ falſificatæ, deperditæ, &c. ſicut mille modis corpus delicti hominum oculis eripi poteſt: hiſce aliisque caſibus, judicem de crimine perpetrato ex diffamatione publica, querela, aliisque indiciis ac præſumptionibus urgentibus edoctum, adverſus delinquentem inquirere poſſe, tantum abeſt ut negem, ut ad inquirendum etiam propter indicia corporis delicti manifeſta, judicem ratione officii obſtrictum eſſe, exiſtimem; ne ſcilicet delicta impunita remaneant, *l. ſi pœna. 20. ff. de pœn. l. bona fides. 31. pr. ff. depoſit. l. congruit. 13. ff. de offic. præſ.*

12 Et ſane, ſi aliter diceretur, facillimo negotio ſontes inquiſitionem effugere poſſent, abſcondendo ſcilicet corpus delicti, in aquam projiciendo, vel ſepeliendo: quod haud raro peſſimo hoc ſeculo fieri comperimus; quin & ipſum indicium ad inquiſitionem ſpecialem facere, experientia comprobatum habeo; Quum enim mulier de fornicatione ſuſpecta, & antehac gravida viſa, in aquam tempore nocturno quid projeciſſe perhibeatur: vel ex hoc ipſo indicio adverſus eam de infanticidio inquirendum, eamque inſpectioni obſtetricum tradendam eſſe, viſum fuit Magiſtratui; & rectiſſime, opinor, eo quod plura indicia inſimul concurrebant, ut fama ſuſpecta, venter intumeſcens, projectio tempore nocturno facta: quæ ſane indicia, ſi de corpore delicti certius conſtitiſſet, ad torturam fortaſſis ſufficientia fuiſſent.

Neque hæc ſententia aliena eſſe videtur a mente Imper. Caroli V. de corpore delicti, cujus jam antea incarceratus inſimulatur, inveſtigare judicem jubentis, in *art. 6. Ord crim.* in verb. ſich erkundigen, und fleißig Nachfragens haben, ob die Miſſethat, darum er angenommen, berüchtiget, und verdacht, auch geſchehen ſey, oder nicht. 2c. ex quo haud obſcure colligere licet, in vincula conjici aliquem poſſe ob delictum, de quo, an revera fuerit perpetratum, judici certo nondum conſtat: niſi dicere velimus, Imp. Caroli V. adhortationem de inveſtigando crimine, ſuperfluam fuiſſe; quod neque dicendum, neque præſumendum eſt. Idque tanto minus, quanto magis cum ſanctione hac Carolina convenit *ord. pol. Elect. Sax. d. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* in verb. nicht alſobald mit der Inquiſition verfahren: zuförderſt aber iedesmahl fleißige Erkundigung de Corpore Delicti eingezogen; und wann darauf redliche Anzeigungen und Vermuthungen wider den Beſchuldigten vorhanden. 2c. quæ verba ſatis probant, ex præſumptionibus etiam atque indiciis, de corpore commiſſi delicti, quoad effectum inquirendi, conſtare poſſe. 13 14

Altera ſpecies indagandi corpus delicti, effectum torturæ concernit; Etenim, ſi non conſtet de corpore delicti, ad torturam nequaquam deveniri poteſt, *l. 1. § item illud.* ibi: *non haberi de familia quæſtionem. ff. ad SCt. Sylan.* Hippol de Marſil. in *l. 1. n. 5. ff. de qu.* Bartol. in *l. ult. col. 1. in fin. verſ. & ad evidentiam. ff de qu.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 4. in pr. & quæſt. 64. verſ. debet autem jud.* Ang. Aretin. *de malefic.* in verb. *fama publica. n. 108. verſ. 12.* Plot. *conſil. crimin. diverſ. 137. n. 22. vol. 1.* Æg. Boſſ. *in tit. de delict. n. 14.* Brun. *de indic. P. 2. quæſt. 5. n. 7.* torturæ namque actus, magis præjudicialis, longeque gravior eſt, quam formatio inquiſitionis, uti omnes fatentur; quare cum hanc indagatio corporis delicti præcedere debeat, multo minus tortura obtinebit, ſi de corpore delicti nondum conſtiterit. 15

Q. 2. Qualiter conſtare debeat de corpore delicti quoad effectum torturæ?

Hancque indagationem corporis delicti ad effectum torturæ non minus neceſſariam eſſe, ajunt Doctores, ac ad ipſam condemnationem: quæ abſque dubio fieri nequit, niſi certo, liquide, & per plenas probationes de veritate criminis commiſſi conſtet, Foller. *in pract. crimin* verb. *capiat informationem. n. 18.* Joſ. Maſcard. *de probat. l. 2. concl. 830. n. 5.* Joach. Mynſinger. *cent. 3. obſerv. 81.* quare & eandem certitudinem corporis delicti ad effectum torturæ requirunt, reumque quæſtioni ſubjici non poſſe tradunt, priusquam de crimine commiſſo liquide & plene, vel per teſtes, vel per evidentiam facti, ex inſpectione conſtiterit: prout effectum torquendi & condemnandi hoc caſu conjungit Jul. Clarus *d. §. ult. qu. 4.* ibi: *ad effectum torquendi ſeu condemnandi.* Matth. Steph. *in not. ad art. 9. Ord. crim. Car. verſ. notandum autem.* in verb. *aliter debeat conſtare de delicto ad torquendum, ſeu condemnandum. &c.* Proſp. Farin. *d. qu. 2. n. 3.* 16

Idque vel propterea, quod judici tum demum ad torturam pervenire fas ſit, quando non modo de delinquente quaſi certus eſt, ſed & nil aliud deeſſe videtur, quam rei confeſſio, *l. 1. in prin.* ibi: *ut* 17

Digitized by Google

ut ſola confeſſio ſervorum deeſſe videatur. ff. de qu. Brun. *de indic. & tort. P. 2. qu. 5. n. 8.* Ægid. Boſſ. *in tit. de indic. n. 17.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. lib. 2. caſ. 272. c. 5. & 6. & de præſumpt. l. 1. q. 89. n. 3.* Proſp. Farin. *in prax. crim. q. 37. n. 3.* Bertazzin. *l. 1. conſ. 28. n. 1. & ſeqq.* Tib. Decian. *vol. 3. conſil. 88. n. 6.* Novell. *in pract. crim. in pr. rubr. indicia, quæ præcedere debent. n. 40. & ſeqq.* Foller. *in pr. crim.* verb. *item quod ſuffocavit uxorem. n. 22.* Natta. *l. 1. conſil. 44. n. 1. & libr. 2. conſ. 392. n. 6.* Lud. Carer. *in pract. in 2. tr. de indic. & tortur. §. circa quartam. n. 5.*

18 Verum, etſi hæc eatenus conceſſerim, quatenus judex inquirens veritatem criminis per facti evidentiam facili negotio aſſequi valet: quo caſu reum, priusquam de crimine commiſſo vel ex inſpectione, vel ex teſtium juratorum depoſitione certo appareat, neutiquam torturæ ſubjiciendum arbitror, juxta prædictam Dd. ſententiam: attamen quod ad torturam nunquam perveniri poſſit, niſi corpus delicti hominum oculis, judicisque aſpectui ſubjiciatur, credere non poſſum: quinimo contrarium verius eſſe, & ex indiciis certis, gravioribus ac indubitatis, commiſſi delicti veritatem, quæſtionibus ſive tormentis eruere judicem quandoque debere, ut maxime de corpore delicti liquide & per evidentiam facti non conſtet, intrepide affirmo.

19 Idque *primo* vel ex hoc ſolummodo fundamento, quod omnibus iis in caſibus, quibus pœna aliqua corporis afflictiva, licet ea ultimi ſupplicii non ſit, veluti manus amputatio, aut fuſtigatio, reo infligenda venit, torturæ locus ſit, & reus equuleo ſubjici queat, uti extra dubium eſt. vide *infra q. 119. n. 7. & ſeqq.* at pœnam fuſtigationis reo confeſſo aut convicto irrogandam eſſe, ut maxime de corpore delicti non conſtet, certo certius eſt, ut ex *conſt. El. 33. P. 4.* manifeſte probatur, Hartm. Piſtor. *obſerv. 34. n. 30.* ſequitur ergo, quod & ad torturam devenire liceat, etiamſi de corpore delicti tam liquide non appareat: modo indicia criminis commiſſi certa & indubitata adſint.

20 *Secundo* ob verba clara *art. 8. Ord. crim. Carol. in pr.* ibi: So die Miſſethat einer Todesſtraffe halben kündlich; oder aber deßhalben redliche Anzeigung, wie darvon vor berühret iſt, erfunden wird: So ſoll es der peinlichen Frage, und aller Erkundigung halber, ſo zur Erfindung der Wahrheit dienlich iſt. rc. gehalten werden. ecce, diſertis verbis hic dicitur, torturæ locum eſſe, ſi vel de delicto conſtet: vel ejusdem indubitata indicia probata fuerint; adeoque alterutrum ſufficit ad hoc, ut reus eculeo ſubjici poſſit, nempe vel notorietas & apparentia delicti, vel indubitata ejusdem indicia.

21 *Tertio* ſæpiſſime accidit, ut corpore delicti occultato, veluti cadavere hominis occiſi in terram defoſſo, reus neque delictum confiteri, neque cadaver exhibere velit: ut maxime probabiliſſima & indubitata criminis commiſſi indicia appareant: anne ergo hoc caſu delinquens a pœna immunis judicabitur? iniquiſſimum certe hoc eſſet; quod ne aſſeramus, omnino videtur dicendum, torturæ locum eſſe, non ſolum ut confeſſio delinquentis eruatur: ſed & veritas delicti, & ubinam locorum cadaver defoſſum aut projectum ſit, extorqueatur. *Quod & ſæpiſſime factum memini.*

22 Quinimo veritatem criminis commiſſi non aliam requiri, quam quæ pro ratione ipſius delicti aliarumque circumſtantiarum haberi queat, evincitur manifeſte ex verbis *art. 6. Ord. crim.* ibi: Darzu ſoll auch ein Richter in dieſen groſſen Sachen, vor der peinlichen Frage, ſo viel möglich, und nach Geſtalt und Gelegenheit einer jeden Sache geſchehen kan, ſich erkundigen, und fleißig Nachfragens haben, ob die Miſſethat, darum er angenommen, berüchtiget und verdacht, auch geſchehen ſey, oder nicht. rc.

Quarto accedit & hoc, quod juxta *Dd.* ſententiam reus, etiamſi crimen confeſſus non ſit, 23
ex ſolis etiam indiciis, & præſumptionibus, in pœnam extraordinariam, carceris, aut pecuniariam, quandoque etiam relegationis ac fuſtigationis, condemnari poſſit, Felin. in *c. afferte. n. 8. de præſumpt.* Lud. Carer. *in pract. crim. in 2. tr. de indic. & tortur. in pr. §. in text. ego argumentis convictus. n. 2. & 4.* Joſ. Maſcard. *de probat. l. 3. concl. 120. n. 10.* Brun. *de indic. & tortur. P. 1. quaſt. 4. n. 15.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. qu. 20. verſ. ſcias tamen.* Ægid. Boſſ. *in tit. de convict. n. 30. & 49.* quidni ergo ex indiciis etiam certis & indubitatis reus torturæ ſubjici poterit? ut quæ iis quoque in caſibus obtinet, quibus pœna corporis afflictiva irrogari poteſt, prout dixi antea *n. 19.*

Hancque ipſam ſentent. in Electorali Saxon. Scabinatu non ſemel practicatam memini: quin & ſæpius inquiſitum ſuper hoc artic. (wo und an welchen Ort er den entleibten Cörper begraben, oder wo er ſonſten damit hinkommen.) *mediante tortura interrogatum fuiſſe ſcio.* 24

Tertia ſpecies criminis indagandi, pertinet ad reum condemnandum; Etſi enim delinquens crimen confeſſus, aut de eo convictus fuerit: attamen ſi de corpore delicti, veritate nempe criminis commiſſi, liquide & certo non conſtet, haudquaquam puniri poteſt, juxta *dict. l. 3. §. illud. ff. ad SCt. Sylan. l. ſi quando. 9. C. unde vi.* Bartol. in *l. divus. ff. de militar. teſt.* Bald. in *l. un. C. de confeſſ.* Ægid. Boſſ. *in tit. de delict. n. 15.* Gigas *de crim. læſæ Majeſt. l. 2. tit. quomodo & per quos crim. læſ. Majeſt. q. 1. n. 5.* Ang. Aretin. *de maleſic.* in verb. *& veſtem cæleſtem. n. 25.* Blanc. *in pract. crim. in pr. n. 2.* Nic. Boër. *dec. 164. n. 8.* Hippol. de Marſil. *in practic. crim. §. poſtquam. n. 48. & in §. principium. n. 6.* 25

Q. 3. Quomodo conſtare debeat de corpore delicti quoad effectum condemnandi reum ad pœnam mortis?

Differt autem hæc ſpecies indagationis a prioribus, quod nempe ad condemnandum non ſufficiant indicia, etiamſi maxime urgentia, certa, & indubitata ſint, ſed de corpore delicti ſeu veritate criminis commiſſi, liquide & plene conſtare debet; vel per teſtes: vel per evidentiam facti, hoc eſt, ut ipſemet judex cadaver hominis occiſi oculis videat, & vulnus adhibitis medicis, qui judicium de lethalitate ferre debent, inſpiciat: aut ad minimum de corpore delicti, ædium combuſtarum, monetæ falſificatæ. &c. ex depoſitione teſtium juratorum, qui illud oculis ſuis viderint, certus ſit, Gandin. *in tit. de præſumpt. & indic. indub. n. 6.* Proſp. Farinac. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. quaſt. 2. n. 6.* idque a nemine Dd. facile negatur, ut nil quicquam verear, ejusmodi ponere regulam, quod delinquenti confeſſo aut convicto, pœna mortis irroganda non ſit, antequam de corpore delicti & veritate criminis commiſſi, liquide & certo per teſtes, vel per evidentiam facti conſtet. 26

Quæ regula in foro Sax. minus dubium habet, propter *conſt. Elect. 33. P. 4.* cujus rubrica eſt: Ob ein Dieb, welcher mit einem groſſen Diebſtahl betrof- 27

betroffen, denſelben bekennet, Ort, Perſonen, wo und wenn er geſtohlen, anzeigt; und doch in der Nachforſchung ſolches nicht befunden iſt, möge am Leben geſtafft werden: additis verbis Nigri: daß ſie doch mit Staupenſchlägen allein ewig zu verweiſen, und am Leben nicht zu ſtraffen ſeyn. ꝛc. quæ conſtitutio licet de crimine furti tantummodo loquatur, attamen, quin & in aliis delictis practicanda ſit, dubium non eſt; ob rationis identitatem, quæ ibidem æque ac in furti crimine militat; præſertim cum idem fere diſponatur de delictis in genere, in reſcripto D. Auguſti Elect. Sax. *præc. qu.* relato in *verbis:* iedoch, daß man ſich in allewege zuvorn, und ehe dann die Straffe ergehe, eigentlich erkundige: und gewiß ſey, daß auch die That und Mißhandlung, damit der Verbrecher beſchuldiget, und darum es geſtrafft werden ſoll, wircklichen geſchehen. ꝛc.

28 *Idque in practica ſic obſervari, certius eſt quam ut ulla probatione indigeat; prout ex Scabin. Lipſienſ. ſententiis patet, quibus regulariter hæc clauſula inſeri ſolet:* Und es hat ſich in eingeholter Erkundigung befunden, daß ſolche Verbrechung gewiß und in Wahrheit geſchehen. *Vel:* Da ihr euch nun allbereit erkundiget hättet, oder nochmahls erkundigen würdet, daß ſolche Verbrechung. ꝛc. gewiß und in Wahrheit geſchehen. ꝛc. *Quandoque etiam hæc verba adduntur ſententiæ, in qua mortis ſupplicium reo indicitur:* In Mangel aber der Erkundigung möchte er allein mit Staupenſchlägen des Landes ewig verwieſen werden.

29 *Et in ſpecie ſic pronunciarunt Scab. ad requiſ. Quæſt. Pirnenſ.* Darüber auch zu Recht ferner verſehen, daß keinem Ubelthäter auf ſein bloſſes Bekenntniß, ohne Erkundigung der That, die ordentliche Todes-Straffe ſoll auferlegt werden. ꝛc. *M. Jul. A. 1588.*

30 Hæcque regula in omnibus indifferenter delictis facti permanentis, vera eſt: etſi enim Baldus in *l. 3. ff. de teſtib.* furti crimen excipiat: contrarium tamen, quod & in furto de illius corpore & delicti veritate neceſſario conſtare debeat, antequam fur ad furcam condemnetur, longe verius eſt, ut probavi *P. 2. qu. 81.* Ægid. Boſſ. *in practic. tit. de delict. n. 32.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 2. n. 14.* & in foro Saxon. extra dubium; ob *conſt. El. 33. P. 4.* antea allegatam.

31 Hoc autem ſpeciale eſt in delicto homicidii, ut reus mortis pœna affici nequeat, priusquam de vulneris lethalitate certo conſtiterit; non tantum enim de homicidio conſtare debet, ſed etiam de omnibus qualitatibus & circumſtantiis homicidii, & inprimis, occiſum ex vulnere inflicto obiiſſe, illudque fuiſſe lethale & mortiferum, *l. qui occidit. 30. §. fin. ff. ad L. Aqu. Ord. crim. art. 147. in pr. & art. 148. verſ.* wäre aber. ꝛc. Bajard. *ad Jul. Clar. in §. homicidium. n. 135.* Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 12. n. 13. in fin.* vide *ſupra P. 1. qu. 26.*

32 *Veluti reſpond. Scab. ad requiſ. Quæſtoris in* Schlieben: Ob nun wohl der gefangene Hirte, George Kehlen mit einer Barte hinter das lincke Ohr geſchlagen, darauf Kehle alſobald zu Boden gefallen, und folgenden 13. Martii verſtorben: Dieweil aber dennoch aus der abgehörten Perſonen, und ſonderlich des Baders gethanem Bericht, eigentlichen nicht zu befinden, daß die beyden Schläge tödtlichen geweſen, und der Beſchädigte gewiß darvon verſtorben. ꝛc. So mag auch der Gefangene derhalben am Leben nicht geſtraffet werden; Er wird aber gleichwohl mit Staupenſchlägen des Landes ewig billich verwieſen, V. R. W. *M. Apr. A. 1598. Plura vide præjudicia Scab. ſupra P. 1. q. 26. n. 15. & ſeqq.*

Q. 4. Quid juris in delictis occultis & difficilis probationis?

33 *Limitatur tamen hæc regula* quibusdam modis, ac *primo* in delictis occultis & difficilis probationis, ut in hæreſi, ſortilegio. &c. de quorum corpore ſufficit conſtare per conjecturas & certa indicia, Æg. Boſſ. *in tit. de delict. n. 20.* Foller. *pract. crim.* verb. *capiat informationem. n. 78.* Jul. Clar. *in §. ult. q. 66. in pr.* quod enim in occultis delictis, & quæ ſunt difficilis probationis, præſumptiva & conjecturata probatio habeatur pro plena & concludenti probatione, generaliter & communiter receptum eſt, Bald. in *l. quicunque. col. 6. verſ. 8. C. de ſerv. fugit.* Proſp. Farin. *d. q. 2. n. 11.* Nic. Boër. *dec. 164. n. 4.* Tib. Decian. *l. 1. conſil. 18. n. 221.* Dec. *in cap. licet cauſam. n. 12. in fin. de probat.*

Cui & ſuffragatur *Ord. crim. Car. art. 60.* ibi: 34
So auf erfundene redliche Anzeigung, einer Miſſethat halben peinliche Frage fürgenommen; und auf Bekenntniß des Gefragten fleißige mögliche Erkundigung und Nachfrag geſchicht; und in derſelben benannter That halber ſolche Wahrheit befunden würde, die kein Unſchuldiger alſo ſagen und wiſſen könte: Alsdann iſt derſelben Bekenntniß unzweifflicher, beſtändiger Weiſe zu glauben, und nach Geſtalt der Sachen peinliche Straffe darauf zu urtheilen. ꝛc. unde patet, confeſſioni plenam fidem adhibendam, reumque pro qualitate commiſſi criminis puniendum eſſe: ſi circumſtantiæ delicti, a delinquente denominatæ, in rei veritate ſic comperiantur; non certe alia ex cauſa, quam quod in delictis occultis ac difficillimæ probationis, indicia & conjecturæ ejusmodi indubitatæ concludentem faciant probationem, cui quoad effectum condemnationis omnino credendum eſt.

Non tamen quævis indicia & conjecturæ, ad pœnam ordinariam reis irrogandam ſufficiunt: ſed tantummodo illa indicia, quæ validiſſima, urgentiſſima, & jure approbata ſunt, de quibus alibi dixi.

Huc pertinet reſponſum Scab. datum Bernh. a Starſchedeln, 35
in puncto infanticidii hiſce formalibus: Dieweil aber gleichwohl neben der Gefangenen gütlichen und peinlichen zu unterſchiedenen mahlen gethanen Bekenntniß, allerley Vermuthungen in den *Acten*, und von euch angeführet werden: und unter andern dieſes, daß der Gefangenen Mutter unterſchiedlichen bekañt, und ausgeſagt, daß ihre Tochter die Gefangene ihr die Afftergeburt zugeſtellet: welche ſie genommen, und ins Waſſer geworffen; und daß ſie auch die blutigen Lumpen, ſo ihre Tochter in der Geburt gebrauchet, gewaſchen; welches denn die abgehörten Zeugen und Nachbarn gleichfalls geſehen; und die Gefangene es auch geſtanden, daß ſie ihrer Mutter die Afftergeburt zwey Tage nach der Geburt gegeben, und zugeſtellet; und daß der Wehemutter Bericht nach vorberührte Afftergeburt ohne das Kind nicht von ihrem Leibe kommen; daraus denn abzunehmen und zu ſchlieſſen, daß ein Kind gewißlichen vorhanden geweſen, und von ihr zur Welt gebohren ſeyn muß: Und aus gemeinem Wahn und Schluß der Rechtsgelehrten es dafür gehalten wird, daß, wann neben dem Bekenntniß ſolche *Indicia* und Vermuthungen von einem ermordeten und umgebrachten Menſchen vorhanden, welche auf ein gewiſſes *Corpus Delicti* gerichtet, wie in dieſem gegenwärtigen Fall, daß auch alſo dann, wenn gleich der todte Cörper nicht gefunden, und angetroffen, ein Ubelthäter am Leben geſtrafft werden könne. ꝛc. So möchte die Gefangene *V. P.* woſern ſie auf ihrem gethanen Bekenntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder deß ſonſten, wie recht, überwieſen würde, wegen ſolcher an ihrem Kinde begangenen und bekannten Mordthat, ſampt einem Hunde, Hahn, einer Schlange, und Katze, an Statt eines Affen, in einen Sack geſtecket, ins Waſſer geworffen, und ertrăncket; oder da die Gelegenheit des Waſſers des Orts nicht verhanden, mit dem Rade vom Leben zum Tode geſtrafft werden. V. R. W. *M. Maj. A. 1614.*

Limitatur ſecundo, in delictis facti tranſeuntis, non permanentis, quale eſt adulterium, inceſtus, 36

Q. 5. In delictis facti

tranſeuntis quomodo de corpore delicti conſtare poſſit?

ſtus, ſodomia, ſtuprum violentum, &c. quorum nulla remanent veſtigia; in quibus etiam ſola rei confeſſio, concurrentibus tamen indiciis & præſumptionibus validis, & a jure approbatis, ad condemnationem ſufficit, Proſp. Farin. *q. 2. n. 13.* Boſſ. *d. tit. de delict.* Foller. *in pract. crim.* verb. *capiat informationem. n. 78. verſ. fallit tamen.* Nic. Boër. *dec. 164. n. 4.*

37 In adulterio tamen, inceſtu & ſtupro violento, ſpecialiter uſu ac obſervantia introductum fuit in foro Saxon. ut utriusque partis confeſſio ſit loco corporis delicti: de qua judex certioratus ad pœnam mortis ordinariam tuto pervenire poteſt: altera vero parte fugitiva, aut crimen diffitente, reus ut maxime delictum confeſſus ſit, pœna mortis affici nequit, Hart. Piſt. *obſ. n. 22. 33.* Dan. Moller. *l. 2. ſemeſtr 37.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 235.* Mod. Piſt. *P. 2. q. 52.* Matth. Berl. *P. 4. concl. 27. n 135.* Aut. *Conſult. Conſt. Sax. tom. 2. P. 4. q. 21.* De quo fuſius dixi *P. 2. q. 60.* ubi & Scab. præjudicia reperiuntur.

38 *Sufficiat hoc loco reſponſum, quod dedimus ad conſult. Caſp. a* Körbitz: Ob wohl *S. VV.* des mit *B. B.* Eheweibe begangenen Ehebruchs, darzu er ſich hiebevor in Gutem bekannt, nochmahls geſtändig iſt: und dahero in die Straffe des Schwerdts gefallen. ꝛc. So mag doch noch zur Zeit, weil der Ehebrecherin Bekenntniß nicht verhanden, die zuerkannte Straffe des Schwerdts an dem Gefangenen nicht vollſtreckt werden: ſondern es wird *B.* Ehe-Weibe nochmahls mit allem Fleiß durch Steck-Brieffe, und ſonſten nachgetrachtet, damit ſie zur Hafft gebracht, und ihr Bekenntniß erlanget werde; Ehe und zuvor nun ſolches geſchehen, und man alſo des *Corporis Delicti* gewiß iſt, mag die Straffe des Schwerdts an dem Gefangenen nicht *exequiret* werden, ꝛc. *M. Jul. A. 1630.*

39 *Limit. tertio*, ut locum habeat hæc regula in pœnis tantummodo mortis, ac ultimo ſupplicio: ſecus vero in aliis pœnis corporis afflictivis cæteriſque mitioribus; etſi enim in levioribus quoque delictis, quorum pœna ordinaria eſt fuſtigatio, relegatio, carcer, vel mulcta pecuniaria, priusquam reus condemnetur, judex quam diligentiſſime in veritatem criminis commiſſi inquirere debet: attamen ſi de crimine conſtare, ejusque veritas facile indagari nequeat, quin reo confeſſo nihilominus pœna ordinaria, quæ mortis non eſt ſupplicium, irrogari poſſit, non ambigo: modo præſumptiones & conjecturæ adſint, ex quibus criminis perpetrati veritas probabiliter ſaltem colligi queat.

40 Neque enim quoad fuſtigationem infligendam, neceſſario de corpore delicti conſtare debet; prout apparet ex *Conſt. El. 33. P. 4.* quæ fures ob furtum etiam magnum, de quo tamen, an revera perpetratum ſit, liquide non conſtat, virgis cædi atque in perpetuum relegari jubet: ex quo ad pœnas quoque alias mitiores, ut carceris, relegationis, nec non mulctam pecuniariam inferre, easq; multo magis reis confeſſis irrogari poſſe, ut maxime delicti veritas non appareat, concludere licet: Ac ſi juxta *Dd.* ſententiam, etiamſi reus crimen confeſſus non ſit, ex ſolis indiciis & præſumptionibus ad pœnam fuſtigationis aut carceris condemnari poteſt, Felin. in *c. afferte. n 8. X. de præſumpt.* Menoch *de præſumpt. l. 1. q. 97. n. 17.* Æg. Boſſ. *in tit. de convict. n. 36. & 49.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 20. verſ. ſcias tamen.* quanto magis hoc aſſerendum erit de reo confeſſo, etiamſi de corpore delicti tam certo non conſtet: facilius enim præſumptiones defectum corporis delicti, quam confeſſionem ſupplere poſſunt: quam & legitimis mediis judici extorquere licet.

Hocque in foro Saxon. extra controverſiam eſt, & in Electorali Scabinatu quotidie ſic practicatur. 41

Altera pars inquiſitionis generalis, ſive ſummariæ, conſiſtit in ſcrutinio & perveſtigatione Perſonæ delinquentis, 42 non minus enim de delinquente, ac de ipſo delicto, judici conſtare debet, antequam contra certam perſonam inquiſitionem ſpecialem formet; in quibus duobus totum verti proceſſum inquiſitorium, *ſupra* dixi; ac propterea indagationi criminis commiſſi, perveſtigatio perſonæ delinquentis ſemper ac debito modo correſpondere debet, ita ut quoad condemnandum, cum veritate criminis, per evidentiam facti probata, ipſius rei confeſſio: quoad effectum torquendi, cum præſumptionibus corporis delicti violentis & indubitatis, indicia urgentia ac certa: quoad inquirendum vero, cum ſuſpicionibus veriſimilibus perpetrati delicti, indicia valida & legitima contra delinquentem, concurrant, juſtaque ſit inter hæc duo ſemper proportio.

Quare, ſicuti de corpore delicti ante inquiſitionem ſpecialem, vel in genere ſaltem & probabiliter ex præſumptionibus veriſimilibus conſtare neceſſe eſt: ita & ſuſpiciones atque indicia valida & legitima, quoad perſonam delinquentis, inquiſitionem præcedere debent: quæ non niſi adverſus oneratum præſumptionibus & ſuſpicionibus, ſuſcipienda eſt; alioquin inquiſitio contra perſonam 44 aliquam absque indiciis antecedentibus formata, nulla eſt, *cap. qualiter. 17. ext. de accuſat. l. juſtiſſimos. 3. C. de offic. rect. provinc.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. conſtant. n. 33. & vol. 2. conſil. 117. n. 11.* Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 15.* Ern. Cothm. *vol. 3. reſp. 30. n. 118.* Proſp. Farinac. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 1. n 40.* Tib. Decian. *in pract. crim. l. 5. c. 29. n. 41.* Joſ. Maſcard. *de probat. concl 351. n. 1.* Vinc. Honded. *lib. 1. conſil. 108. n. 2. & 17.* Roland. a Valle *lib. 3. conſil. 17. n. 8.* Barthol. Bertaz. *lib. 1. conſil. crim. 198. n. 4.* Raph. Cuman. *conſil. 136. n. 1.* Aym. Cravett. *conſil. 262. n. 1. & conſil. 821. n. 1.* Jul. Clar. *l 5. ſentent. §. ult. qu. 2. verſ. ad formandam.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 1. caſ. 78. n. 1.* (43)

In tantum, ut hujusmodi inquiſitionis nullitas ex defectu indiciorum promanans, omnia acta 45 poſt facta pariter inficiat, nullaque reddat, Hippol. de Marſil. *in §. ſecunda quæſtio. n. 87.* Tib. Decian *vol. 2. reſponſ. 25. n. 11. & vol. 3. reſponſ 4. n. 5.* etiamſi de crimine excepto ageretur, Rol. a Vall. *lib. 4. conſil 57. n. 10. & 11.* Honded. *d. l. n. 13.* Ern. Cothm *d. reſp. 30. n. 120.* neque inquiſitionem absque indiciis præcedentibus ſubſiſtere, licet ex mandato Principis fuerit formata, tradit gloſſ. in *c. licet undique. 30. X. l. de offic. jud. delegat.* Boſſ. *in tit. de inquiſ. n. 28.* quem refert & ſequitur Proſp. Farin. *d. qu. 1. n. 41.* Roland. a Vall. *vol. 4. conſil. 94. n. 11.*

Quod & in Imperio Romano-Germanico ſtricte obſervandum, juxta *conſtit. crim. Car. V.* 46 *Imper. in art. 6. in pr.* ibi: So jemand einer Ubelthat durch gemeinen Leumund berüchtiget; oder andere glaubwürdige Anzeigunge verdächtig und argwöhnig; und derohalben durch die Obrigkeit von Amtshalber angenommen würde. ꝛc. quæ verba ſatis probant, absque indiciis veriſimilibus, adverſus neminem inquiſitionem formandam eſſe, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 6.* ubi & Georg. Rem. cum quo maxime convenit *ordin. polit. Elect. Saxon. de anno 1612. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 3. in verb.*

verb. Und wollen, daß demſelben alſo nachgangen, und wider ehrliche unbeſchuldete Leute, ohne vorhergehende gnugſame Iudicia und Verdacht, nicht alſobald mit der Inquiſition verfahren werde. *& poſtea:* und wann darauf redliche Anzeigungen und Vermuthungen wider den Beſchuldigten verhanden. ꝛc. ideoque nec in foro Saxonico contra perſonam honeſtam, absque ſufficientibus indiciis inquiſitio formari poteſt.

Idque extra controverſiam apud omnes eſſe
47 videtur. Sed, *quænam indicia ad inquiſitionem ſpecialem legitima ſint & ſufficientia*, expeditum non eſt, neque ab *Interpp.* deciſum; nam Angel. Aretin. *in tr. maleſic.* verb. *hæc eſt quædam inquiſitio. §. 2. n. 30.* docet, inquiſitionem non poſſe contra certam perſonam formari, nullo præambulo præcedente, per quod judici vere vel præſumptive conſtet, quod inquirendus deliquerit: at ſi conſtet de aliquo præambulo, unde legitima oriatur præſumptio, inquiſitionem eſſe ſuſcipiendam; & ſic concludere videtur, quod præſumptio legitima ſufficiat ad formandam inquiſitionem: quænam vero præſumptio illa legitima ſit, & ex quibus indiciis oriatur, non docet.

48 Ejusdem farinæ eſt deciſio Brun. *in tr. de indic. P. 2. qu. 6. n. 4.* quando dicit, ad inquirendum ſufficere levia indicia & leviora, quam ad torturam: quem refert & ſequitur Ægid. Boſſ. *in tit. de inquiſit. n. 61.* quum tamen haud expeditum ſit, quænam indicia levia & leviora dicantur. Conrad. Lancell. *in pract. crim. tit. de inquiſit. n. 34.* ea demum indicia ad inquirendum ſufficientia eſſe ſcribit, quæ ſufficiunt ad capturam: ſed dubium per æque dubium decidit; quum vix notum ſit, ex quibus indiciis ad capturam ſit deveniendum.

Q. 6. Quænam indicia ad inquiſitionem ſpecialem legitima ſint & ſufficientia?

49 Multum itaque tribuo opinioni Proſp. Farin. *in prax. crimin. l. 1. tit. 1. qu. 45.* id totum arbitrio judicis committentis; qui ex inquiſitione generali de indiciis & præſumptionibus informatus, an eæ pro qualitate criminis & perſonæ inquirendæ ſat prægnantes ſint ad formandam inquiſitionem, facile arbitrabitur; ſicuti enim diverſa ſunt crimina, diverſæque conditionis homines delinquentes: ita & præſumptiones atque indicia quibusvis in caſibus indifferenter uniformia non ſunt: ſed unum idemque indicium, pro ratione criminis, & qualitate ac conditione delinquentis, in aliquo crimine ad inquirendum ſufficiens eſſe poteſt, quod tamen alibi minus ſufficere videtur.

50 Hoc tamen certum eſt, quod ad inquirendum ſufficiant levia indicia, quæ colorem aliquem veritatis habent, leviora tamen ſunt; quam ut ex iisdem ad torturam deveniri queat; Brun, & Boſſ. *d. l.* Ern. Cothman. *vol. 3. reſponſ. 30. n. 108.* Jac. Menoch. *de præſumpt. l. 1. q. 88. n. 8.* qualia ſunt regulariter INIMICITIA GRAVIS, Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 21. n. 30.* Menoch. *d. qu. 88. n. 18.*

51 DIFFAMATIO, quæ ſi contra aliquem præcedat, fatentur omnes, judicem poſſe procedere, & ſuper ipſo crimine contra reum informationes aſſumere; nam diffamatio ſuccedit loco accuſationis: modo fama fuerit probata per duos teſtes ad minimum deponentes, quod illam a majore parte populi, vel publice audiverint, prout ſcribit Jul. Clar. *d. §. ult. qu. 6. n. 12. & ſeqq.* quinimo nunquam absq; diffamatione inquiſitionem ſuſcipiendam eſſe, communiter tradunt Dd. Rolandia Vall. *vol. 3. conſil. n. 9.* Brun. a Sole, *in ſuo conſil. crim. n. 138. & n. 147.* Boſſ. *in tit. de inquiſit. n. 8.* Ern. Cothman. *d. reſponſ. 3. n. 123.* Honded. *l. 1. conſil. 108. n. 9.* Tiber. Decian. *vol. 1. reſponſ. 18. n. 38.* Burſal. *conſ. 94. n. 37. & conſil. 225. n. 144.* Gigas *de crim. læſ. Majeſt. lib. 1. qu. 9. n. 1.* Jac. Menoch. *l. 1. conſil. 100. n. 58.* quibus tamen contradicit Jul. Clar. *d. qu. 6. n. 8.* aſſerendo, ſolennitatem diffamationis hodie in inquiſitionibus ab aula receſſiſſe: ex aliis etiam indiciis & præſumptionibus apparentibus, fama licet deficiente, ſpecialiter contra aliquem inquiſitionem formari poſſe. Quæ certe opinio veritati conſentanea eſt, 52
non ſolum, quod alia indicia inquiſitionem præcedentia, loco diffamationis ſuccedant, Ang. Aretin. *de maleſic.* in verb. *quod fama public. §. 1. n. 3.* Bartol. in *l. congruit. ff. de offic. præſid.* Petr. Heig. *l. 1. qu. 39. n. 32.* Paris de Put. *in tr. de ſyndic.* in verb. *inquiſitio. c. 1. n. 9.* ſed & quod nunquam ad ſpecialem procedatur inquiſitionem, niſi generalis præceſſerit: quo caſu diffamationem neceſſario non requiri, ipſimet fatentur *Dd.* vid. Proſper. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 9. n. 8. & 21.* Petr. Theod. *in coll. crim. diſp. 4. th. 9. lit. D.*

Quin & licet Jul. Clar. *d. l.* de moribus Italiæ 53
tantummodo loquatur: prout monet Ern. Cothm. *d. reſp. 30. n. 130.* attamen quin idem in Germania, ac præſertim in foro Saxonico obtineat, & absque diffamatione, præcedentibus tamen aliis indiciis & præſumptionibus legitimis, ſpecialis inquiſitio formari poſſit, dubium non eſt; teſte experientia quotidiana, Petr. Heig. *d. l.* quo & reſpiciunt verba diſerta Imp. Caroli V. in *conſt. crim. art. 6.* ibi: durch gemeinen Leumund berüchtiget: oder andere glaubwürdige Anzeigung verdächtig. ꝛc. quæ verba ſic vertit Ge. Rem. *ad. art. 6.* ſi quis ob delictum in vulgus diffametur, vel aliis indiciis veriſimilibus, ſuſpicionibus, præſumptionibusve oneretur; Sufficit ergo alterutrum, vel diffamatio, vel aliud quoddam indicium veriſimile; nam particula *vel.* eſt disjunctiva, uti notiſſimum.

Præterea quoque indicium ad inquirendum 54
facit, DENUNCIATIO PARTIS OFFENSÆ, Ern. Cothm. *d. reſponſ. 30. n. 109.* Petr. Theodor. *d. th. 9. lit. D.* Jul. Clar. *d. §. ult. qu. 7.* Farinac. *d. qu. 9. n. 11.* licet enim quidam dicant, quod modus procedendi per denunciationem, proceſſum fundet ordinarium, & denunciator fiat accuſator, Æg. Boſſ. *tit. de denunc. n. 1.* falſum tamen hoc eſt, & modus procedendi per denunciationem non eſt modus ſeparatus ab inquiſitione; nam denunciatio nihil aliud operatur, niſi quod ſuccedit loco diffamationis vel querelæ: & ſic aperit viam judici ad inquirendum ex officio contra aliquem; quod nullo præcedente indicio, facere non poſſet: prout tradit Jul. Clar. *d. qu. 7. n. 71.* Bartol. in *l. divus. ff. de cuſtod. reor.* Lancell. *tit. de inquiſit. n. 29.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 11. 12. 17.* Petr. Heig. *l. 1. q. 39. n. 36.* Franc. Caſon. *in tr. 1. de denunc. n. 15.*

Veluti & nuperrime reſpondimus Præf. Pegavienſi: Ob 55
wohl bemeldter Puſſer dem Amte den Diebſtahl angerüget, damit es hiervon Wiſſenſchafft und Nachrichtung haben möge; darauf das Amt *Inquiſit.* an wider vorgedachten *Inquiſiten C. S.* angeſtellet. ꝛc. So mag er doch vor einen Ankläger nicht geachtet, noch zur Abtragung der Unkoſten angehalten werden; V. R. W. *M. Nov. A. 1630.*

Ex

Digitized by Google

56 Ex quo porro ſequitur, ſi reus in cauſa civiliter mota, de crimine publico adverſus actorem excipiat, magnam cauſam habere judicem, cur inquirat, Petr. Heig. *d. q. 39. n. 40.* veluti ſi contra agentem ex falſo inſtrumento, reus de crimine falſi excipiat: quo caſu etiam tralatitium eſt, debere ſuperſedere judicem in civili cauſa, quousque cauſa criminalis, ut majoris præjudicii quæſtio, finem accipiat, *l. 2. §. ſi public. 4. ff. ad L. Jul. de adult. l. ubi. C. ad L. Corn. de falſ. L. ult. C. de ord. jud. l. ſiquidem. 10. C. de injur.* Ægid. Boſſ. *in pract. crim. tit. de for. compet. n. 122.* Heig. *d. q. 39. n. 42.* Vult. *diſcept. ſcholaſt. c. 3.* Jul. Clar. *d. §. ult. q. 2. n. 4.*

57 Huic indicio ſimilis eſt ſocii criminis inculpatio, quæ æque præſumptionem facit ad inquirendum, præſertim in delictis atrocioribus, Gœdelm. *de magis. l. 2. c. 13. n. 14.* Jul. Clar. *d. §. ult. qu. 21. n. 5.* Ern. Cothm. *vol. 3. reſponſ. 30. n. 11.* Joſ. Ma-
58 ſcard. *de prob. concluſ. 1311. n. 10.* Quod tum demum verum eſſe puto, ſi aliud quoddam indicium concurrat; nuda enim inculpatio ſocii criminis, absque omni alia præſumptione, nec ad procedendum, nec ad inquirendum indicium facit: ſive ſponte depoſuerit: ſive ad interrogationem judicis reſponderit, Hippolyt. de Marſil. *in pract. crim. §. conſtanter. n. 93. & in §. diligenter. n. 67. & conſil. 35. n. 52. conſil. 38. n. 19.* Cacher. *conſil. 64. n. 4.* Cothman. *d. reſponſ. 30. n. 133.* Plot. *in repetit. l. ſi quando. 16. § 4. n. 24. ff. unde vi.* Ant. Gomez. *tom.*
59 *3. var. reſol. c. 12. n. 16.* præſertim, quando ſocius criminis denuncians, aliis criminibus infectus & notatus eſt: tum enim nullam prorſus fidem facit, Gigas *de crim. læſ. Majeſt. l. 2. tit. quomodo & per quos. crim. læſ. majeſt. prob. q. 7. & ſeq.* Hippol. de Marſil. *ſingul. 200.* quod certo certius eſt, & in practica criminali tota die obſervatur.

Ad inquirendum porro via aperitur judici, per notorietatem criminis commiſſi: utpote, ſi delinquens in flagranti crimine fuerit repertus: tum non modo judex poteſt contra eum inquirere, ſed etiam procedere usque ad ſententiam, juris ordine non ſervato, Jul. Clar. *d. §. ult. qu. 8. in pr. & q. 9. n. 5.* Aut ſi teſtes ſuper criminis autore deponant; vel res furto ablata apud aliquem reperiatur: aliudve indicium ex depoſitione teſtium, vel aliunde ſe offerat, quod judex pro diſcretione ſua, qua pollet, ad inquirendum ſufficere exiſtimet; ſi namque aliqualiter conſtat de delicto, judex in genere informationes aſſumendo, eos, qui vel crimini adfuerunt, vel præſumptive de eo notitiam aliquam habent, citare, & per diffamationem neminem nominando, in genere interrogare debet, an autorem criminis ſciant: vel ſaltem præſumptionem adverſus aliquem: & qua ex ratione ac fundamento id habeant: aut quicquid de hoc facto ſentiant. Hocque modo judex generaliter ſive ſummarie dicitur inquirere; quæ inquiſitio generalis, ſive ſcrutinium ſummarium vocari ſolet: ex quo judex de indiciis contra certam aliquam perſonam informatus, ſi ea veriſimilia & ſufficientia arbitretur, ad ſpecialem inquiſitionem tuto progredi poterit: Et ſic totum mundum procedere ſolere, dicit Innoc. *in c. bona. n. 5. de elect.* quem refert & ſequitur Jul. Clar. *d. §. ult. qu. 5. n. 5.* Proſp. Far. *qu. 9. n. 21.*

60 In arbitrio ergo judicis eſt, pro ratione circumſtantiarum, criminis qualitate, & perſonarum delinquentium ſorte ac conditione, æſtimare ac definire, quænam indicia ad ſpecialem inquiſitionem ſint ſufficientia, Ern. Cothm. *d. reſponſ. 30. n. 113.* Lancell. *de offic. prat. in crim. tit. de inquiſit. n. 33.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 1. n. 45.* Matth. Steph. *in not. ad art. 6. Ord. crim. Car.* Si enim indicia ad torquendum arbitraria ſunt, 61
Ord. crim. art. 18. verſ. dieſelbe Sach. *art. 24. verſ.* wenn nicht müglich. *art. 25. v. item* ſo man. *art. 27. verſ.* wo aber. *l. teſtium. fides. 3. §. quæ argumenta. ff. de teſtib.* Fr. Vivius *l. 2. comm. opin.* in verb. *arbitrio judicis. n. 9.* Jul. Clar. *§. ult. q. 20. in pr. & q. 64. verſ. dixi quoque. &c.* multo magis indicia ad inquirendum, judicantis arbitrio relinquenda erunt; quum inquiſitio longe minoris ſit præjudicii, quam tortura; Videat ergo judex, ne absque indiciis & præſumptionibus ſufficientibus, ad ſpecialem inquiſitionem properet: ſed caute hac in re agat, omnesq; præſumptiones & qualitates tam criminis ipſius, quam perſonæ inculpatæ, diligentiſſime perpendat: & ſi de ſufficientia indiciorum ad inquirendum dubium occurrat, conſilium Scabinorum imploret: quod ipſum quoque Illuſtr. Elect. judices, aliosque magiſtratus inferiores inquirere volentes, facere juſſit, in ſæpe allegata *ord. pol. d. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 3. verb.* Da aber in einem oder dem andern Fall, unſern Amtleuten erheblicher Zweiffel vorfiele: ſollen ſie zuvorn, ehe ſie zum Inquiſition-Proceß ſchreiten, ſo wohl auch folgens, ſich in den Schöppen-Stühlen des Rechten zu belernen: oder in unſerer Regierung Beſcheids zu erholen, ſchuldig ſeyn. quod & a judicibus ita practicari ſolet.

Porro circa inquiſitionem hanc generalem, 62
quædam in foro Saxonico & praxi criminali uſu recepta, probe notanda veniunt: *primo*, etſi judex teneatur ex debito officii, contra criminoſos inquirere, eosque punire, ne delicta videatur approbare, *l. congruit. ff. de offic. præſid. l. 2. C. de commer. & mercator.* attamen ſibi cavere debet, ne facile atque incaute absque omni quali quali etiam conjectura & præſumptione, ad generalem inquiſitionem procedat; propterea, quod illa, quantumvis generalis, famam tamen inquiſiti apud bonos gravesque viros minuat, ejusque exiſtimationem lædat, Jac. Menoch. *de præſumpt. l. 1. q. 88. n. 9. & 10.* Ern. Cothm. *vol. 3. conſ. 30. n. 155.* unde fit, ut haud raro magiſtratus ſive judex, actione injuriarum conveniatur.

Q. 7. Notabilia quædam circa inquiſitionem generalem.

Secundo inquiſitio generalis indifferenter, 63
absque reſpectu perſonarum, & non habita conſideratione ſortis ac conditionis delinquentium, ſuſcipi debet; facit namque judex per inquiſitionem generalem, præparatoria ad ſpecialem inquiſitionem: quæ ſane adverſus nobiles æque ac plebejos, ſortisque inferioris perſonas formari poteſt; de quo minus dubium eſt in ditionibus Elect. Sax. propter *verb. d. tit.* von Juſtitien-Sachen. *ord. pol. de A. 1612.* und offtmals unbeſchuldete und gnugſam begüterte Leute, nicht ohne Schimpff, und ihren Adelichen, auch wohl hergebrachten Ehren, und gutem Nahmen zum Nachtheil, mit demſelben beleget werden wollen. ꝛc. quare multo magis generalis inquiſitio, ob crimina nobilium ſuſcipi poterit.

Ubi tamen & hoc notandum, quod ad inqui- 64
ſitionem ſpecialem, adverſus nobiles aut honeſtioris conditionis homines formandam, majora requirantur indicia, quam quæ homines leves & malæ famæ gravare queant, Proſp. Farin. *in pr. crim. l. 1. tit. 1. q. 1. n. 49.*

Tertio

Digitized by Google

65 *Tertio*, etſi alias teſtib. non juratis fides haud ſit tribuenda, præſertim in cauſis criminalibus & inquiſitione ſpeciali, juxta *reſcriptum Elect.* vom *Inquiſition-Proceſſ. in q. præced. adductum*, in verb. die Zeugen auf vorhergehende würckliche Leiſtung des gewöhnlichen Zeugen-Eydes verhören laſſe. ꝛc. & tradita ab Ern. Cothm. *vol. 3. reſponſ. 29. n. 98. & ſeqq.* ubi perſonam teſtis, qualis in cauſis criminalibus eſſe debeat, exacte deſcribit: attamen in generali inquiſitione tam ſtricte hoc non obſervatur, neque neceſſe eſt, ut teſtes depoſitionem juramento ſuo confirment, ſed fides habetur ſummariæ depoſitioni teſtium, der ſummariſchen Auſſage, ut vulgo ſolet vocari; neque enim ad puniendum, ſed ad inquirendum tantummodo teſtes in generali inquiſitione requiruntur; quare & facilius ipſis creditur, qui tamen in ſpeciali inquiſitione poſtea producti, depoſitionem ſummariam juramento confirmare tenentur.

66 *Quarto* ſi inquiſitione generali peracta, accuſator ſe offerat, qui ordinario proceſſu adverſus reum agere velit, quod facere poteſt, antequam inquiſitio ſpecialis fuerit formata: quæritur, *an tunc judex accuſatori petenti acta inquiſitionis generalis edere teneatur?* Sane, ſi judex hoc facere & accuſatori gratificari velit, dubium non eſt, quin hoc ipſi permittendum: quod ſi vero judex acta edere renuat, nequaquam ad id cogi poterit; ſufficit namque, quod accuſatore ab accuſatione etiam deſiſtente, judici fas ſit adverſus reum inquirere; quare, licet actor, ob defectum informationis generalis, proceſſum ordinarium deſerat, delictum nihilominus coërcebitur a magiſtratu, ex officio hoc caſu procedente: ut ſic nulla prorſus ratio ſubſit, quæ a magiſtratu invito acta ſummariæ inquiſitionis extorqueri ſuadeat.

Veluti etiam Domini Scab. pronunc. ad conſultat. Præfecti Weiſſenſ. M. Maj. A. 1595. 67

Quinto, denique nec hoc omittendum, quod abſque generali inquiſitione, quandoque ad inquiſitionem ſpecialem pervenire liceat: ut ſi reus in notorio & manifeſto crimine fuerit deprehenſus, de quo judici ipſimet, abſque inquiſitione generali prævia, conſtet: quo ſane caſu maxime neceſſaria eſt celeritas & diligentia; ne forte propter moram, quæ a judice interponitur, delinquens ipſe fuga evadat: ſpaciumque temporis relinquatur ejus fautoribus & amicis, teſtes de negotio ipſo informatos ſubornandi, & a veritatis depoſitione deterrendi: ut ſæpe numero contingere videmus, Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 5. n. 1.* ideoque tunc judici abſque ulterioribus ambagibus ad ſpecialem inquiſitionem ſtatim progredi licet; & ſane fruſtranea eſſet hoc caſu inquiſitio generalis, cum jam antea de crimine ejuſque autore ſatis conſtet. 68

QUÆSTIO CIX.

De differentia Altæ & Baſſæ Juriſdictionis in foro Saxonico, hoc eſt, Ober- und Nieder- oder Erb-Gerichten: *quique caſus criminales ad hanc vel illam pertineant?*

SUMMARIA.

1. *Inquiſitio non niſi a judice competente formari debet, n. 2.*
3. *Quisnam judex dicatur competens.*
4. *Poteſtas delicti coërcendi nihil aliud eſt, quam merum aut mixtum imperium.*
5. *Ex jure civili de hodierna magiſtratuum poteſtate & juriſdictione haud judicandum eſt, n. 6. 7. 8. 9.*
10. *Hodiernis Germaniæ moribus omnis juriſdictio duplex eſt, Crimin. & Civilis, ſed variis nominibus indigitatur, n. 11.*
12. *Varie hodie exercetur juriſdictio, pro cujusque loci conſuetudine, n. 13. 14.*
15. *In foro Saxonico duæ ſolummodo habentur ſpecies juriſdictionis, Alta & Baſſa,* Ober- und Nieder-Gerichte, *n. 16.*
17. *A quonam magiſtratu poſſit formari inquiſitio, n. n. 18. 19.*
20. *Quænam crimina ad Altam & Baſſam juriſdictionem pertineant, n. 21. 23. 24.*
22. *Hac in re ad conſuetudinem cujusque fori recurrendum eſt.*
25. *In ditionibus Electoratus Saxon. quinam caſus ad Altam & Baſſam juriſdictionem pertineant, n. 26. 27. 28. 29. 30.*
31. *Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 32. 33. 34. 35. 36. 37.*
38. *In caſu dubio cujusque loci conſuetudo debet attendi.*
39. *Omnia crimina capitalia ad Altam pertinent juriſdictionem, etiamſi mulcta pecuniaria ex cauſa quadam reo irrogetur, n. 40.*
41. *Quo caſu mulcta pecuniaria debetur judici ſuperiori.*
42. *Mulctæ hodie ſunt de fructibus juriſdictionis, n. 43.*
44. *Judex ſuperior,* der Ober-Richter, *relegationem in mulctam pecuniariam poteſt convertere.*
45. *Onus alimentandi infantem expoſitum, incumbit judici ſuperiori.*
46. *Coërcitio ſtupri ac fornicationis, quando ad Altam, vel Baſſam juriſdictionem ſpectet, n. 47. 49.*
48. *Reſponſa Scabinorum Lipſienſium, n. 50 51.*
52. *Cuinam magiſtratui debeatur enſis in rixa evaginatus, n. 53. 54.*
55. *Crimen, quod relegatione punitur, ad juriſdictionem Altam pertinet, n. 56. 57. 58.*
59. *Sicuti & impoſitio venditionis ac migrationis ex pago.*
60. *Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.*
61. *Judex inferior,* der Erb-Richter, *an & quatenus carceris pœnam, aut mulctam pecuniariam indicere queat, n. 62. 63.*
64. *Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 65.*
66. *Signa juriſdictionalia a quonam magiſtratu ſint erigenda, n. 67.*
68. *Cujus ſumptibus.*
69. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
70. *Gerada & res expeditoria, deferuntur judici ſuperiori, ſi harum rerum non extet heres legitimus, n. 71.*
72. *Reſponſa Scabinorum Lipſienſium.*
73. *Inferior magiſtratus numellas erigere nequit.*
74. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*

75. *Quod & aſſerendum de lapide loco pœna in collo circumferendo.*
76. *Numella, irrequiſito Conſiſtorio Eccleſiaſtico, muris templi affigi poteſt, n. 77. 78.*
79. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
80. *Judex Superior ſubditos, irrequiſito judice inferiore, in cauſis criminalibus citare poteſt, n. 81. 82.*
83. *Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.*
84. *Sicuti etiam eos prehendere & captivos ducere poteſt, irrequiſito judice inferiore.*
85. *Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.*
86. *Omnes indifferenter cauſa pecuniaria pertinent ad Baſſam jurisdictionem.*
87. *Sicuti & actio de pauperie, n. 88.*
89. *Facta inveſtitura cum jurisdictione, non addita vocabula* Ober *vel* Nieder, *ommimoda jurisdictio videtur conceſſa, n. 90. 91. 92.*
93. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
94. *Dominus feudi vaſallum in exercitio jurisdictionis ſua impedire, ejusdemque ſubditos, eo irrequiſito, citare nequit. n. 101. 102. 104.*
95. *Jurisdictio an in dubio cumulative vel privative videatur conceſſa, n. 96 97.*
98. *Reſpondetur ad contraria, n. 99. 100.*
103. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*

1 SEcundum inquiſitionis legitimæ *requiſitum*, eſt judicis competentia; Nam inquiſitio non niſi a judice competente formari debet, alias nulla erit, *l. 1. & tot. tit. C. ſi a non compet. judic. l. 1. C. ubi de crim. agi oportet. cap. ſi diligenti. de for. compet.* Ang. Aretin. *de maleſic.* in verb. *hæc eſt quædam inquiſitio. verſ. quarto principaliter requiritur. n. 50.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 1. n. 53.* Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 18.* Æg. Boſſ. *in pract. tit. de inquiſ. n. 62. & 67.* Did. Covarr. *in pract. q. c. 11. n. 6.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 3. n. 2. & 3. q. 12 n. 4. & q. 51. v. quinto quæro. q. 60. v. octavo. & q. 94. v. quinto.* Alciat. *in c. perniciosſam. n. 34. & 37. de offic. ordinar.*

2 Hinc & Jod. Damhouder. ſcribit, quod inquiſitio ex officio & autoritate judicis ſemper fieri debeat: & quod nemo niſi ſolus judex, aut judicis habens poteſtatem, de crimine efficaciter poſſit inquirere, *in prax. rer. crim. c. 8 in princip.* ubi absque dubio competentem judicis intelligit poteſtatem, quæ dupliciter in criminalibus ſic dicitur, ratione nimirum IMPERII, & ratione FORI; Utrumque enim in proceſſu criminali occurrere oportet, ut ſcilicet poteſtas in criminalibus cognoſcendi & puniendi judici competat: & ut ejus loci judex inquirat, ubi delinquens forum ſortitur; quorum alterutrum ſi deficiat, inquiſitio legitima non eſt. Igitur de utroque erit diſpiciendum.

3 *Primum*, quod competentem judicem facit, eſt poteſtas de cauſis criminalibus cognoſcendi, ac crimina puniendi; Non quilibet enim judex criminaliter inquirere poteſt, ſed is duntaxat, qui legitimam poteſtatem habet, ſeu *merum imperium:* quo fit, ut judices civiles, qui cauſæ criminalis cognitionem non habent, & qui nec corrigere, nec punire poſſunt, nullam inquirendi poteſtatem habeant, Bart. in *l. inter convenientes. 28. ff. ad municip.* Ang. Aretin. *de malef.* verb. *hæc eſt quædam inquiſitio. verſ. tertio principaliter. n. 49.* Specul. *in tit. de inquiſit. §. item opponitur. &* Hoſtienſ. *in ſummar. eod. tit. § quis poſſit.* Nicol. Reuſn. *l. 1. deciſ. 24. n. 19.* Proſp. Farin. *d. q. 1. n. 56.* Conr. *in pract. crim. tit. de inquiſ. n. 6.* nam & inquiſitio nihil aliud eſt, niſi criminis alicujus manifeſti ex æquo & bono, a judice competente, qui & coërcendi & puniendi poteſtatem habet, juſte & legitime facta inveſtigatio, juxta Hoſtienſ. *d. l.*

4 Hæc autem poteſtas delicta coërcendi & puniendi, nihil aliud eſt, quam merum aut mixtum imperium; Nam jurisdictio ſimplex in cognitione cauſarum civilium tantummodo conſiſtit, *l. 3.* ubi Dd. *1. ff. de jurisd.* vide Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 120. & ſeqq* de quarum ſpecierum diverſitate *Interpp. juris civilis* plurima ſcripſerunt, eamque late, & tædioſe etiam nonnunquam, ac ſuper-

Q. 1. Num ex jure civili de magiſtratuum poteſtate & jurisdictione judicandum ſit?

5 ſtitioſe explicarunt: quæ tamen plurima, ac vere dixerim, omnia, antiquavit ipſa temporis vetuſtas, & longa permutavit dies; quæ, ut aliam vitam, alios mores, ita alias haud immerito quoque poſtulat leges, perinde ac ipſa jurisdictio Magiſtratuumque poteſtas hodie immutata eſt.

Etenim qui imperii & jurisdictionis modernæ 6 complicatam notionem, ſola juris Romani peritia, Bartolive & ſequacium traditionibus fretus, evolvere tentaverit, nec ſtatum Reipubl. ejusque jura fundamentalia, arcana & ſimulachra imperiorum politico libraverit judicio: is ædepol ab aſino lanam quæret, operamque omnem perdet & oleum; cum multum interſit inter id, quod fuit, & id, quod nunc eſt, *l. 98. §. 6. ff. de ſolut.* Andr. Knich. *in ep. dedicat. tract. de jur. territ.* Beſold. *in colleg. polit. claſſ. 2. diſp. 3. th. 16.* Frid. Hortled. *de L. Regia Germanorum.* apud Goldaſtum. *in pol. Imp. P. 12.* cum quibus convenit Auct. der Donawertiſchen *Information*, quando inquit *p. 12.* daß ipſa Reipubl. German. Forma, nicht aus den Lateiniſchen Rechten, oder Bartolo und Baldo: ſondern vielmehr aus des Reichs löblichem Herkommen, und daherrührenden alten Verfaſſungen, aus der güldenen Bulle Kayſer- und Königlichen Capitulationen, des Reichs Abſchieden und Conſtitutionen zu nehmen.

Quondam namque magiſtratus ad ſolam vel 7 urbis, vel provinciarum, rerumque ad illa pertinentium adminiſtrationem, cum poteſtate jurisdicendi adhibebantur: nunc qui olim Proconſules, Prætores, Præſides, Legati, hodierni nempe Duces, Marchiones, Comites, aliique immediate Imperio ſubjecti Status, in conſortium quaſi ſummi Imperii admiſſi, eadem fere in ſuis territoriis gaudent poteſtatis ſublimitate, qua Imperator ipſe: exindeque originatio der hohen Fürſtlichen oder Landes-Obrigkeit dependet, cujus reſpectu Status Imperii in territoriis ſuis Imperatorem repræſentare, idemque poſſe dicuntur, quod Imperator in Imperio, Bornit. *de Maj. c. 14.* Rutg. Ruland. *de commiſſ. l. 5. c. 4.* Andr. Knich. *in privileg. Elect. Sax.* verb. *Ducum Sax. c. 1.* Ceph. *l. 1. conſ. 58. n. 65.* Chaſſan. *in conſuet. Burgund. rubr. 1. §. 5. v. du prince. n. 14.* Waremund. ab Ehrenberg. *de ſubſid. regni. c. 15. n. 15.*

Quin & licet olim hæc poteſtas in Romana civitate, magiſtratui vel ſpeciali concedebatur lege, 8 ſenatusconſulto ſcilicet: vel principali conſtitutione, aut jure Magiſtratus conceſſi competebat, *l. 1. ff. de offic. ejus, cui mandat. eſt jurisdict.* ac cum perſona extinguebatur, Marin. Frecc. *de feud. l. 1. de antiquis ſtat. regni. n. 17. & l. 2. tit. quis dicatur Comes. n. 1. & tit. quis dicatur Marchio. n. 8. & tit. quis dicatur Dux. n. 3.* Andr. de Iſern. *in c. 1. quis dicatur Dux.* Godofr. Viterb. *P. 17. Chron. pag. 450.* Corn. Tacit. *de morib. Germ.* Car. Sigon. *l. 4. de regn. Ital.* Crantz. *in Dan. l. 3. c. 44. & ſeqq.*

Heig

Digitized by Google

Heig. *l. 1. qu. 2. n. 60.* attamen hodie feudi jure plerumque, & territorii lege ſucceſſoria, in perpetuum Ducibus, Comitibus, aliiſque Statibus competit, & ad hæredes tranſit, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de juriſd. n. 10.* Joh. Stumpf. *in hiſtor. Helvet. l. 4.* Munſter. *in coſmogr. l. 3. tit.* wie die Fürſtenthüme bey den alten Deutſchen aufgerichtet. *c. 20.* Petr. Heig. *P. 1. q. 2. n. 36.* Albin. *in chron: Miſ. tit. 9.* Martin Frecc. *d. tit. quis dicatur Comes. n. 1.*

9 Sic pariter quod de mero mixtoque imperio ac ſimplici juriſdictione, in libris noſtri juris ab eorumque interpretibus diligenter ac fuſe explicatur, id notiſſima totius fere Germaniæ conſuetudine commutatum eſt, Paul. Matth. Wehner. *in obſerv. vocab.* Zent. *in fin.* Chriſt. Beſold. *in præfat. tr. juriſd. Imp. Rom. & in colleg. polit. claſſ. 2. diſp.*
10 *3. theſ. 2.* Et omne imperium ac juriſdictio duplex perhibetur, *Criminalis & Civilis. Criminalis juriſdictio* ſeu merum imperium, pro loci diverſitate diverſimode appellitatur; In Francon. & Palatin. ac locis vicinis, ſolet vocari Zent, Zentbarigkeit, Zent-Gerechtigkeit Zent-Recht, Maleſitziſche oder Zentbarliche Obrigkeit, Maleſitz-Recht, die hohe Zent, Zent-Gerichte, Halsgerichts-Obrigkeit, hohe Obrigkeit: in Bavaria & vicinia, die Fraiß, hohe Fraiß, Fraißliche Obrigkeit: alibi Blutbann, hohe Gewalt, hoch und Halßgerichtliche Gerechtigkeit, Halßgerichte, Zentfälle, Hochſigerichtbarkeit: in Saxonia, peinliche Gerichte über Häupt und Haar, Halß und Haupt, Zentgericht, Hochgericht, Obergericht, Vogtey über das Maleſitz. eſtque nihil aliud, quam delictorum capitalium animadverſio, & coërcitio; adeoque hodie pro uno & eodem ſumitur jus gladii, & per conſequens merum imperium & ſuperior juriſdictio, die Fraißliche Obrigkeit. dominus, cui competit die Zent, vocatur Zentherr, Fraißherr, der die Hochgerichte hat. caſus, ſo zur Zent gehörig, dicuntur zentbare Fälle, Zentfälle. perſonæ, ſo in der Zent geſeſſen, und gehörig, Zentbare Unterthanen. ut & bona ſub ea ſita, Zentbare Güter, Zenthöfe. judicium criminale, Zentgericht, Maleſitzrecht. judex vel præſes, Zentgraff.

11 *Juriſdictio autem civilis*, h. e. mixtum imperium & juriſdictio, vocatur die nieder und mittelbare Obrigkeit, Untergerichte, Erbgerichte über Guld und Schuld. & ad rerum civilium cognitionem & animadverſionem pertinet, idemque fere eſt, quod Voigteyliche Obrigkeit. Paul. Matth. Wehner. *in pract. obſerv. voc.* Zent.

12 Utraque autem hæc juriſdictio pro cujuſque loci conſuetudine & conſtitutionibus, varie exercetur, variaſque ſpecies ac diviſiones recipit: de quibus late agit Paul. Matth. Wehn. *d. l. &* Caſp. Leipold. *in diſp. de concurrentia juriſdictionis in Imp. Romano-Germanico*, apud Dom. Arum. *tom. 1. juris*
13 *publ. diſcurſ. 13. Omnibus namque fere in tribunalibus*, inquit Chriſt. Beſold. *in præf. diſcurſ. de juriſd. Imp. Roman. omnibus Principum in aulis reſonat:* Die Hohe, Vögteyliche, Niedergerichtliche, Landgerichtliche Zent, Fraißliche, Forſtliche, Gleitliche Obrigkeit, Ehehafftinen, die vier hohe Wänd. *&c.* ac tot fere nunc uſus, neceſſitas, & quandoque adulatio, juriſdictionis ſpecies effecit, ut non ſine ſumma difficultate diſtingui, explicarive ſingulæ queant: ita ut ridicule quidem, ſed hoc noſtro ævo haud inepte, quidam proteſtando exclamarit, daß er ſeinem Gnädigen Herrn alle Obrigkeit und Juriſdiction auf und unter der Erden, auch ſo viel und noch künfftig erdacht werden möchten, itzt als dann, und dann als itzt, per expreſſum vorbehalten haben wolle. Adam Keller. *2. de offic. juriſd. pol. c. 12.*

Quare & hodiernis moribus juriſdictionis materiam, non minus quam jure veteri civili Romano, in pelago verſari, ac potiſſimum uſum, conventionem, & conſuetudinem, illius cynoſuram ſuggerere, congrue aſſeruiſſe videtur Andr. Knoch. 14
in tr. de jure territor. c. 4. n. 21. & n. 436. Caſp. Leipold. *d. diſp. th. ult.* Wehner. *d. l.* cum quibus etiam convenit Petr. Greg. Tholoſan. *l. 32. ſyntagm. jur. univerſ. c. 10. in fin.* inquiens: *Tota juriſdictionum criminalium & civilium cauſarum diſtinctio & magiſtratuum, ab ordine & diſtributione, quam Principes conſtituerant, & a receptis conſuetudinibus pendet: ut ad horum probationes recurrendum cenſeam, & quo jure utantur municipes.* & paulo poſt: *Toties enim mutata eſt forma judicandi, quoties Rerumpubl. adminiſtrandarum formula, & quoties Principibus placuit, & neceſſitati rerum viſum eſt conducere.* & Adam Kell. *d. c. 12. f. 392.* dicens: *Tam incerta hodie ſunt de juriſdictione opiniones, & varia conſuetudines, & obſervantia, ut in hisce maxime neceſſaria foret certa quædam pragmatica ſanctio, & conſtitutio Imperii. &c.*

In foro tamen Saxonico res adeo difficilis & in- 15
tricata non eſt: Sed duæ tantummodo habentur ſpecies juriſdictionis, altera namque SUPREMA, vulgo die Ober-Gerichte, oder peinliche Gerichte, it. Halßgericht, Blutbann: altera vero BASSA dicitur, die Erb- oder Nieder-Gerichte: unde & judex vocari ſolet der Ober-Richter, it. Erb- oder Unterrichter. Ita enim vox Germanorum generalis (Gerichte) non ſolum interpretanda eſt von Untergerichten, ſed etiam Obergerichten, Schurff. *cent. 1. conſ. 16. n. 2.* Matth. Weſenb. *conſ. 95. n. 2.* Thom. Michael. *de juriſd. concl. 70* Tob. Paurmeiſter. *l. 1. de juriſdict. c. 1. n. 14.* Præter haſce vero duas, nulla alia juriſdictionis ſpecies in foro Saxon. reperitur.

Hæ autem ſpecies ſic diſtinguuntur, ut *Alta* 16
ſive ſuprema Juriſdictio, tam merum quam mixtum imperium contineat: *Baſſa* vero *Juriſdictio* non ſolum complectatur, quæ vulgo ad ſimplicem juriſdictionem referuntur, ſed & nonnulla ex iis, quæ mixti ſunt imperii, Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 120. & ſeqq.* Speckhan. *centur. 1. qu. 90.* Matth. Stephan. *l. 1. de juriſd. c. 3. n. 70.* Andr. Knich. *de Sax. non appelland. privil. f. 124.* Chriſt. Beſold. *in colleg. polit. claſſ. 2. diſp. 3. th. 18.* Dan. Moller. *l. 4. ſemeſtr. c. 45.* Ventur. de Valent. *in parth. litigioſ. l. 2. c. 12. n. 11.* Wehner. *in pract. obſerv. voc.* Gericht. *& vocab.* Zent. Secundum quæ hanc regulam 17
volo notari, quod in foro Saxon. inquiſitio legitima ab eo ſolummodo formetur judice, qui juriſdictionem habet altam ſive ſupremam, die Obergerichte.

Q. 2. A quonam magiſtratu formari queat inquiſitio?

Veritas hujus regulæ patet exinde, quod inqui- 18
ſitio ſpecialis in foro Saxonico tantum in delictis majoribus & ſcandaloſis, quibus reipublicæ tranquillitas læditur, locum ſibi vendicet, juxta *ord. pol. Elect. Sax. de A: 1612. ſub tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5. verſ.* und weil. in verb. daß allein *in Delictis manifeſtis, majoribus & ſcandaloſis*, und fürnemlich *in Caſu Turbationis, violatæ Pacis, excitati Tumultus*, und andern dergleichen ſtraffwürdigen und frevelhafftigen Fällen, dadurch *Reip. Tranquillitas offendiret* wird, bemeldter *Inquiſition-Proceß* angeordnet werde. *&c.* prout dixi *ſupra q. 107. n. 22.*

Digitized by Google

At talia delicta majora & ſcandaloſa, non niſi a judice, cui Alta jurisdictio competit, puniuntur; nam quorum cognitio ac coërcitio ad jurisdictionem Baſſam ſpectat, ea haud proprie majora, atrocia, vel ſcandaloſa dicuntur, ſecundum tradita *d. quæſt. 107. n. 30. & 31.* ſequitur hinc ergo, quod tantummodo a judice Altam jurisdictionem, die Ober-Gerichte, tenente, inquiſitio legitima regulariter formari queat.

19 In quo certe haud parum inquiſitio differt a proceſſu criminali ordinario, qui non ſolum coram judice, ſupremum jurisdictionem habente, agitari poteſt: ſed & coram eo, cui Baſſa jurisdictio competit, pro ratione nimirum & qualitate delicti coërcendi; nam & Baſſa ſeu inferior jurisdictio, die Erb- und Nieder-Gerichte, nonnulla complectitur, quæ mixti ſunt imperii: coërcitionem nempe leviorum delictorum, quæ vel modica mulcta pecuniaria, vel carcere ad breve tempus puniri poſſunt, Chriſtoph. Beſold. *d. diſp. 3. th. 18.* quamvis aliter ſentiat Wehn. *d. obſerv. pract. in verb.* Zent. omnia, quæ mixti ſunt imperii, ad jurisdictionem ſupremam referens. Adeoque ſi ejuſmodi caſus occurrat, quo leve aliquod crimen eſt coërcendum, licet inquiſitio formari nequeat: attamen per accuſationem deſuper procedendum erit coram eo judice, cui Baſſa competit jurisdictio: quod tamen fallit in caſu notorii criminis levioris, ubi & judex inferior, der Erbrichter, iſtud ex officio ſtatim punire poteſt, juxta tradita *ſupra d. qu. 107. n. 34.*

Q. 3. Quanam crimina ad ſuperiorem, quæque ad inferiorem pertineant Jurisdictionem?

20 Stante igitur hac regula, quæritur, *quanam crimina ad jurisdictionem ſupremam, quæque ad baſſam jurisdictionem pertineant, aut, ubinam crimina quæque coërceri debeant: & in genere, quinam actus ſint Altæ, quive Baſſæ jurisdictionis?* Cujus quæſtionis effectus certe magnus eſt; ſæpiſſime accidit, ut in aliqua provincia, civitate, aut territorio, diviſæ jurisdictiones reperiantur, ita ut ex conventione vel conceſſione alius ſupremam, die Ober-Gerichte, alius vero baſſam habeat jurisdictionem, die Erb- und Nieder-Gerichte. delicto itaque perpetrato, accurate noſſe oportet, an cognitio ac coërcitio iſtius ad illam, vel hanc jurisdictionem ſpectet, quique actus ſupremæ aut baſſæ ſint jurisdictionis; neque enim ſpecies jurisdictionis confundendæ, nec judex inferior, der Erbrichter, ea expedire poteſt, quæ ad altam jurisdictionem pertinent: ſicuti nec judici ſupremo, dem Oberrichter, actus jurisdictioni baſſæ reſervatos expedire licet, niſi ſimul baſſa jurisdictio ei competat.

21 Certam vero hujus quæſtionis deciſionem ac definitionem, ubique locorum ponere vix licet; Evenit enim ſæpiſſime ex communi uſu & obſervantia, ut, quæ ad ſublimem videantur pertinere jurisdictionem in uno loco, in alio ad inferiorem referantur; denn die Rugen und Fälle werden an einer Zent anderſt, denn an der andern gehalten und herbracht. Paul. Matth. Wehn. *in pract. obſerv. voc.* Zent. ubi & nominatim caſus ad ſupremam jurisdictionem pertinentes ex *Conſt. Sax. Coburg. de A. 1556. tit. 21.* refert: quos & enumerat Matth. Col. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 137.* ſpecialem quoque hac de re promulgarunt conſtitutionem Principes ac Duces Sax. lineæ Vinarienſis, in conſt. Vinar. *tit. 26.* item Principes Anhaltini in

22 *Conſt. ſuis. tit. 13.* Ut ſic in foro quoque Saxon. certa deciſio non extet, ſed ad conſuetudinem cujuſque loci & provinciæ hoc caſu ſit recurrendum, quod & innuit *Conſt. Sax. Coburg. d. tit. 21. in fin.* verb. Da aber unſere Aemter, oder euer einer oder mehr, der die Halsgerichte hat, etliche Fälle in die Erb-Gerichte gehörig, über Rechtsverwährte Zeit, auch herbracht und geübt hätte: dem ſollen dieſelbigen, ungeachtet dieſer Unſer Ordnung, nochmahls bleiben. relata a Wehner. *d. l.*

Generalem quidem deciſionem videtur facere 23
Matth. Coler. *de proc. exec. d. P. 2. c. 1. n. 146.* quando inquit: *De jure noſtro conſuetudinario vel provinciali, non aliter diſtinguuntur iſtæ duæ jurisdictiones, inferior videl. a ſuperiore; niſi quod hæc omnem maleficiorum cognitionem & punitionem, aut animadverſionem uſque ad cauſas vulnerum. incluſive tamen, complectitur: illa autem, exceptis injuriis atrocibus, omnes alios caſus, qui vel modicam correctionem, aut jus mulctandi deſiderant, item omnium cauſarum civilium dijudicationem comprehendit; idque ita de conſuetudine obſervari, teſtatur experientia.* Hactenus verba Coleri.

Sed ut vera hæc ſint, minime tamen ſatisfaciunt; 24
dubitatur enim adhuc, quænam illa ſit modica correctio, quam ab ipſo definiri, tantum abeſt, ut obſcurior res potius reddatur; dum alibi dicit, relegationem etiam ex pœnis eſſe majoris jurisdictionis, *d. c. 1. n. 137. in fin.* (ut etiam veriſſimum eſt) & tamen *hoc ipſo in loco n. 146.* majorem jurisdictionem ultra vulnerum cauſas non extendit; quin & alias *dict. cap. 1. P. 2.* multa implicat, & anxie de quibuſdam caſibus, an & quatenus ad ſuperiorem vel baſſam jurisdictionem ſpectent, diſputat: ut ſic haud abſurde totam rem arbitrio judicis relinquendam eſſe, exiſtimem, *arg. l. 1. §. ult. ff. de jur. delib.*

In ditionibus tamen Electoratus Sax. certa ex- 25
tat Conſtitutio provincialis *de A. 1543.* & poſtea repetita *A. 1555. ſub tit.* was zu Ober-Nieder- und Erb-Gericht gehöret. ex qua litem hanc decidere, haud difficile videtur; referuntur enim ibidem caſus principaliores, unde de reliquis æquum judicium quis ferre poterit.

De jurisdictione autem Alta ſeu ſuprema, ita lo- 26
quitur *d. Ord. provinc.* Was hohe Brüche ſeynd, welcher Straffe Halß, Hand, und andere Leibes-Straffe, oder auch Verweiſung betrifft. *it.* Mord, Zettergeſchrey, als ob einer den andern morden, oder ein Weib, oder eine Magd nothzögen wolte, Straffe der Wunden, die offen oder erſtlich Beulen ſind, und darnach auffbrechen, und Wunden werden, ſtoſſen, treten oder werffen, darvon ein Menſch ſtirbet oder gelähmet wird. *it.* Hauß-Friede brechen, Thüren oder Fenſter freventlicher Weiſe beſchädigen, oder ausſchlagen und werffen: ob jemand hohe und befreyte Perſonen, die im Regiment ſeyn, ſchülte und injurirte: *it.* ob einer an befreyten Oertern einen ſchmähete, als aufm Schloſſe, Rathhauſe oder in der Kirchen. *it.* todte Cörper aufheben, unſinnige Leute durch die Freunde oder aus richterlichem Amt verwahren laſſen, und gezogen Schwerdt oder Waffen, damit einer den andern verwundet, gelähmet oder erwürget: Alle ſolche und dergleichen, auch höhere und gröſſere Brüche und Mißhandlungen, oder Schmähe-Klagen, wenn jemand zu ſeinen Ehren peinlich angeklaget wird: ſollen in die Ober-Gerichte gehören, und durch dieſelben gerüget und geſtraffet werden.

Hoſce caſus, & gradus omnes meri & mixti im- 27
perii, complectitur jurisdictio alta ſive ſuperior, die Ober-Gerichte, peinliche Gerichte. *it.* Halß-Gerichte

Digitized by Google

richte oder Blutbann, puta, quando pœna concernit deminutionem vitæ, amputationem manus aut alterius membri: item, ut noſtri loquuntur, wann die Klage an Haut und Haar gehet, hoc eſt, quando pœna aſcendit ad fuſtigationem, ſecundum *addit. lat. lit. F. art. 13. l. 2. & art. 28. l. 2.* Landr. *lit. F.* Matth. Coler. *d. c. 1. P. 2. n. 125. de proc. exec.* quibus Ordinatio quoque addit relegationem.

28 De Juriſdictione autem inferiore ſeu Baſſa, ita verba habent *Ord. prov.* Was aber kleinere und geringere Fälle ſeynd, die ſollen in die Erb-Gerichte gerüget, und durch dieſelben geſtraffet und gerechtfertiget werden: als nemlich Haar-rauffen, Schläge, die nicht tödtlich ſind, noch Lämbde bringen, daraus auch keine Wunde wird, als braun und blau, Naſenblut, Maulſchellen, Zähnbluten, ſo die nicht wackeln, auch andere Blutrünſten mit Nägeln gekratzt, oder ſonſten verletzt, daraus keine Wunde noch Lämbde erfolget: ſchlechte Lügenſtraffen, ſchlechte Worte, die auſſerhalb hohen und befreyten Perſonen und Oertern geſchehen: unzüchtig, muthwillig Geſchrey, Meſſerzüge, wenn niemand dadurch beſchädigt wird: Meſſer und verbotene Waffen tragen, verbotene Wahr feil haben, oder verbotene Spiel ſpielen: Deube, die unter dreyen Schillingen (das iſt, weniger den 4. Groſchen) werth ſeyn: und alle bürgerliche Sachen, die nicht von peinlichen Sachen herflieſſen, als Schulde, Gülde, Schäden, Pfändung, Gütere liegend, ſtehend und fahrend, beweglich oder unbeweglich, die betreffen viel oder wenig.

29 Hinc patet, regulariter omnes cauſas civiles, quæ de jure civili ſimplicis ſunt juriſdictionis, in terris Elect. Sax. ad juriſdictionem Baſſam, Erb- und Nieder-Gerichte, pertinere: ſicuti e contra omnes cauſas criminales atque delicta, quæ pœnam ſanguinis vel relegationem merentur, & de jure civili meri ſunt imperii, ad ſuperiorem juriſdictionem ſpectant, zun Ober-Gerichten. idque ex *d. Ord. prov.* certo certius eſt: Reliqua vero crimina, quæ de jure civili mixti ſunt imperii, & mulcta pecuniaria vel carceris pœna coërcentur, pro ratione & qualitate delicti, vel ad ſuperiorem, vel inferiorem juriſdictionem ſunt referenda: id quod judicis arbitrio ac diſcretioni relinquendum eſt.

30 Etſi enim plurimi caſus in *d. Ord.* referantur, omnes tamen ac ſinguli ibidem comprehenſi non ſunt; id quod non ſolummodo ex verbis *d. Ord.* Alle ſolche und dergleichen. ſed & exinde maniſeſtiſſime patet, quod injuriæ quandoque inter caſus inferioris, quandoque etiam ſuperioris juriſdictionis referantur: pro ratione nimirum & conditione perſonarum, quibus illæ fuerint illatæ; unde haud obſcure probatur, judicis officio incumbere, ex caſibus verbotenus relatis, nec non rationis identitate, qualitate criminis, perſonarum conditione, aliiſque circumſtantiis, de ſimilibus judicare: Quod Illuſtr. Dn. Elect. Sax. Scabinos ſuper hac re conſultos feciſſe, memini, qui ex paritate rationis plurimos caſus ſimiles ad ſuperiorem & inferiorem juriſdictionem pertinentes, in reſponſo quodam exprimere non dubitaverunt: quod cum ad explanationem, & diſtinctionem accuratiorem juriſdictionis ſuperioris & inferioris, multum facere videatur, verbotenus hic apponere placuit.

31 *Reſponſum hiſce verbis fuit conceptum:* Als ihr uns Copien zweyer Urthel, und eines Churfl. Sächſ. Gnädigſten Befehls mit *lit. A. B. ſigniret*, beneben einer Frage zugeſchicket, und euch zu berichten gebeten habt, was eigentlich zu den Ober- und Nieder-Gerichten gehörig ſey: Demnach ſprechen wir Churfl. Sächſ. Schöppen zu Leipzig, darauf vor Recht; Daß diejenigen, welchen die Ober- und Halß-Gerichte zuſtehen, ungefährlich folgende Ubelthaten und Mißhandlungen zu ſtraffen und zu rechtfertigen befugt, nemlich Ketzerey, Zauberey, Teuffels-Segen und Wahrſagen, Gottesläſterung, Kirchen-Ehe- und Land-Friede-Bruch, Mord, Todſchlag, Nothzucht, Blutſchande, Mord-Brand, Vergifftung: Sodomiterey und Unkeuſchheit mit unvernünfftigen Thieren, Abtreibung der Leibes-Früchte, unmenſchliche Vermiſchung mit verſtorbenen Weibes-Perſonen, Kuplerey ehliger und lediger Perſonen, Entführung der Jungfrauen und Witwen. Verlobung und Heyrath mit zweyen Weibern: Auffruhr, Verrätherey, Meineyd, wiſſentliche Beherbergung geächtigter Ubelthäter oder Mißhändler, Veruiſachung eines Aufflauffs oder Zwietrachts, Verhetzung der Gemeine wider ihre Herrſchafft, Abſage der Vehden, und Steckung der Brandzeichen: Deube, die 3. Schilling, (das iſt, 4. Groſchen) oder mehr werth ſeyn, Verhelung und Mitgenieſſung des Diebſtahls: Abſchneidung und Verderbung männlicher Glieder und Weibes-Brüſte, Rath und Hülffe wider die Obrigkeit oder Erbherren, Verkauffung der Leute und Wegführung derſelben wider ihren Willen, Aufgrabung und Spolierung der Todten, Beſtehlung der gerechtfertigten Miſſethäter an dem Galgen oder auf dem Rade, und Abnehmung derſelben von den Gerichten, Beraubung der Pflüge, Mühlen und Bienenſtöcke, Suchung eines andern mit gewapneter Hand in dem Seinen, zu dem Ende ihn zu übergeben oder zu tödten, Haußfriedbruch, freventliche Beſchädigung der Thüren, und Ausſchlagung oder Auswerffung der Fenſter: Schmähung an befreyten Oertern, als Schlöſſern, Rathhäuſern oder Kirchen, auf̃m Marckte oder Landſtraſſen, Erdichtung ſchändlicher Schmähe-Schrifften, und wenn man dieſelben anſchläget, oder die findet, und andern offenbahret, Schmähungen die peinlichen geklaget, werden, und *Injurien* hoher befreyter Perſonen, die im Regiment ſeyn: Fertigung falſcher und ſchädlicher Brieffe, Siegel und Petſchafft, und Verfälſchung der Brieffe, mit Ausleſchung oder anderer Geſtalt, auch ungebührlicher Eröffnung der Brieffe, und Offenbarung des Inhalts eines Brieffes, ſo denjenigen, deme er zuſtehet, Gegentheil gethan wird: Verkauffung oder Verſetzung eines Dinges, ſo zweyen geſchicht, falſches Gezeugniß, und, wenn ein Richter oder Zeuge zu eines Nutz zu rathen oder zuzeugen *corrumpiret* werden: Zubereitung falſcher Müntze, derſelben wiſſentliche Ausgabe, Schmeltzung, Geringerung und Beſchneidung, ſie ſey groß oder klein, falſche Gewicht oder Maaß, ſo zu kauffen und verkauffen gebraucht wird: Zerhauung oder Auswerffung der Mahlbäume und Mahlſteine, Auffſetzung neues Zolles, Abſtechung und Vergrabung der Teiche, Theuermachung des Korns, und andern Geträidichts Auffhebung todter Cörper, Verwahrung unſinniger Leute durch die Freunde oder aus richterlichem Amte, Zerbrechung der Stadt- und Schloß-Mauren, und Verderbung eines Ackers, ſo bey nächtlicher Weile vorgenommen, Handanlegung an die Eltern. 32 Und wird unter des Ober-Richters Straffe ferner gezogen, wenn ſich iemands für einen Fürſten, Grafen, Freyherrn, Ritter oder eines würdigern Standes ausgiebt, auch einer Kunſt Meiſter, der er doch nicht iſt, betrüglich rühmet, und wenn einer ſeinen Nahmen, Wapen, Gemerck oder Zeichen, dem andern zum Schaden verändert: und da ein Amtmann um Gifft, Gaben oder Verheiſſung willen etwas thut, das nicht recht iſt, oder das läſſet, was er hätte thun ſollen, wie denn auch heimlich Gifft und Gabe darum gegeben, daß er zu einem Amtmann erkohren und erwehlet worden. Hierüber gebühret ihm zu rechtfertigen die Kämpffer-Fleiſch- und offenen Wunden, *it.* die Wunden, ſo erſtlich Beulen ſeyn, und darnach auffbrechen und Wunden werden, gezogene Meſſer oder Waffen, damit einer den andern verwundet, ge-

Digitized by Google

lähmt oder erwürget, Mord und Zettergeſchrey,
wenn einer den andern morden, oder ein Weib oder
eine Magd nothzögen wolte, Hauſſuchung, wenn je-
mand den andern gefänglich einſetzet und hält, ſtoſ-
ſen, treten, braun und blau werffen: Schwächung der
Jungfrauen, Beſchlaffung der Witwen, ſchlechte Hu-
rerey, und da dieſelbe mit Gefangenen in anbefohle-
nen *Cuſtodien*, oder mit wahnwitzigen ſinnloſen Wei-
bes-Perſonen begangen. Alle ſolche und dergleichen
Brüche und Mißhandlungen, neben der ſcharffen
und peinlichen Frage, Verbietung einer Stadt und
Dorffs, gehören in die Ober-Gerichte, und werden
durch ſie gerüget: wie denn auch die Folger und Helf-
fer oberzehlten Miſſethaten, ſo darzu Beyſtand ge-
than, von ihnen geſtrafft werden.

33 Was aber kleinere und geringere Fälle ſeyn, als
nehmlichen Haar-rauffen, Schläge, die nicht tödtlich
ſind, noch Lämbde bringen, daraus auch keine Wunde
wird, wenn ſie gleich zerſchwollen, auch braun und
blau, Naſenblut, Maulſchellen, Zähnbluten, ſo die
nicht wackeln, auch andere Blutrunſten mit Nägeln
gekratzt, oder ſonſt verletzet, daraus keine Fähligkeit
des Todes, Lämbde, Fleiſch-Kampffer-noch öffentliche
Wunden entſtehen: ſchlechte Lügen-Straffe, ſchlechte
Schmäh-Wort, die nicht an freyen Orten oder hohen
befreyten Perſonen geſchehen, und peinlichen nicht
geklaget werden: unzüchtig muthwillig Geſchrey,
Meſſerzüge, wenn niemand dadurch beſchädigt wird,
Meſſer, Armbruſt, Schwerdt, oder andere verbothene
Waffen tragen, in einer Stadt oder auf einem Dorf-
fe: verbothene Wahr feil haben, verbothene Spiele
ſpielen: einen, der groſſe und ſchwere Brüche, Ubelthat
und Mißhandlung gethan, zu dem Ende gefänglich
ſetzen und halten, auf daß er ihn demjenigen, welchem
das Ober und Halß-Gericht zuſtändig, überantworten
möge; da einer den Gerichten ungehorſam wird, oder
daſelbſt etwas bewilliget und ſolchem nicht nach-
kömmt: Diebſtahl unter 3. Schill. ſchlechte Hurerey,
wenn beyde Perſonen, ſo dieſelbe begangen, nach-
mahls einander ehligen, oder auch Braut und Bräuti-
gam vor der Prieſterlichen Copulation ſich zuſammen
34 finden. Jngleichen alle bürgerliche Sachen, als
Schülde, Gülde, Schäden, Pfändung, Güter liegend,
ſtehend und fahrend, beweglich oder unbeweglich, ſie
betreffen viel oder wenig. Dieſe Fälle und Sachen
alle werden in die Erb-Gerichte gerüget, und durch
35 dieſelbe gerechtfertiget. Jedoch was die Sachen,
Geldbuſſen oder Abtrag anreichen thut, ſo von pein-
lichen Sachen herflieſſen, welches geſchicht, wenn eine
peinliche Sache mit Zulaſſung der Gerichte, und Be-
willigung des verletzten klagenden Parts, oder aus
andern Urſachen bürglich würde; oder aber, daß ſich
ein Mord, Lämbde, oder anders nicht aus Vorſatz,
oder arge Liſt, ſondern aus ſolchem Unfleiß und Ver-
wahrloſunge zutrüge, daß ſie zu Recht zu einem bürger-
lichen Abtrag gelaſſen würde: Solche Fälle, ob ſie
wohl zu Geldbuſſen gereichen, ſo werden ſie doch
gleichwohl durch die Ober-Gerichte geſtrafft, und wird
von ihnen die Straffe eingehoben.

36 Und iſt ſchlüßlich hierbey in acht zu nehmen, wann
ein Amt-oder Gerichts-Herr durch ſonderliche Vor-
behaltung, Begnadung, Verſchreibung, oder ver-
währte beſtändige Verjährung, es alſo gehalten und
herbracht, und etliche Fälle, ſo in die Ober-Gerichte
gehörig, als Erb-Gerichte, oder hinwiederum etliche
ſo unter die Erb-Gerichte zu rechnen, als Ober-Ge-
richte erlanget und geübt, daß es dabey billig ver-
bleibe, und ein ieder bey ſolcher erlangten hergebrach-
ten und unverbrüchlichen geübten Gerechtigkeit, nach-
mahls gelaſſen werde. Alles V. R. W. *Ad conſultat.*
Senat. in Thumb, *M. Febr. A. 1620.*

37 Ex hoc, opinor, reſponſo, judex de dubiis
circa hanc materiam occurrentibus, facillime in-
formari poterit; etſi enim præter caſus in dicta
ſententia expreſſos, adhuc alii exiſtant, de quibus
forſan, utrum ad ſuperiorem vel inferiorem juris-
dictionem pertineant, controverti poſſet: attamen
quin ex ſimilibus caſibus relatis, de hiſce judicium
ferri, ac controverſia determinari queat, non am-
bigo.

Inprimis autem hoc loco notari velim, *primo*, 38
quod in dijudicatione & deciſione caſuum dubio-
rum, utrum ad Altam vel Baſſam jurisdictonem
ſpectent, conſuetudo uniuscujusque loci probe ſit
attendenda; cum ex peculiari quandoque obſer-
vantia & conſuetudine alicujus loci, ad inferiorem
referantur jurisdictionem ea, quæ alibi ad jurisdi-
ctionem ſupremam pertinent, Paul. Matth. Weh-
ner. *in pract. obſerv. voc.* Zent. quo certe caſu a
conſuetudine cujusque loci inveterata recepta-
que, nullatenus recedendum eſt: prout patet ex
prædicto Scabinorum reſponſo in *verbis fin. verſ.*
und iſt ſchlüßlich hierbey in acht zu nehmen. ꝛc.

Secundo, ad jurisdictionem criminalem ſeu ſu- 39
periorem, ſpectant omnia delicta ſeu crimina, quæ
regulariter ſanguinis pœnam, ultimum ſcilicet
ſupplicium, aliamve pœnam corporis afflictivam
merentur: etiamſi ex caſu aliquo ſuperveniente,
mitigatione nempe nimii rigoris, vel quod culpa,
non dolo, crimen fuerit commiſſum, mulcta pecu-
niaria reo irrogetur.

Etſi enim ad jurisdictionem baſſam, zum 40
Nieder-Gerichten, pertineant regulariter omnes de
mundo cauſæ civiles & pecuniariæ, ſuper quibus
judex maleficiorum cognitioni ſuperſedere, tales-
que lites ad determinationem inferioris judicis re-
mittere debet, *l. ſolemus. 61. §. latrunculatores. ff. de*
judic. & l. 1. ff. de abigeis. attamen hoc tum demum
verum eſt, ſi agatur actione deſcendente ex con-
tractu vel delicto non inferente pœnam corporis,
ſaltem potentia, prout fit, quando ſuper maleficio,
de quo criminaliter accuſatio inſtitui poterat ad-
verſus reum, agitur civiliter, ad pœnam videlicet
pecuniariam, vel parti vel fiſco applicandam; iſto
namque caſu origo facti, ex quo jus oritur quoad
competentiam fori, attendenda: & lis coram judice
maleficiorum intentanda eſt, quantumvis non cri-
minaliter, ſed tantum civiliter, eo nomine agatur,
Aug. de Arim. *in addit. ad Ang. de malef.* verb. *per*
judicem maleficiorum. in fin. Bartol. in *l. interdum.*
56. §. qui furem. 1. n. 4. de furt. Matth. Coler. *de*
proc. exec. P. 2. c. 1. n. 139. & 140.

Ex quo porro ſequitur, pecuniariam pœnam 41
hoc caſu, judici quoque, cui jurisdictio ſuperior
competit, dem Ober-Richter, applicandam eſſe;
æquum enim eſt, ut commodum & fructus per-
veniant ad eum, qui laborem & operam impendit;
unde quicquid mulctarum pœnarumquu nomine
colligitur, ex totius fere Germaniæ conſuetudine
de fructibus jurisdictionis eſſe perhibetur, Thom.
Mich. *de jurisd. Imp. Rom. concl. 56.* Roſenth. *de*
feud. c. 5. concl. 63. Matth. *d. jurisd. Imp. Rom. l. 2.*
P. 1. c. 7. n. 240. Matth. Weſenb. *ad rubr. C. de mod.*
mulct. n. 6. Hanc conſuetudinem improbat qui- 42
dem auctor *diſcurſ.* vom Juſtitien-Werck. *verſ.*
welches aber von etlichen wenig bedacht. *Igno-*
minioſum enim illud, inquit, *tribunalia incurrunt:*
Es haben dieſes Jahr über die Brüche oder Geld-
Buſſen, GOtt ſey Lob und Danck, ein ehrliches ge-
tragen. ſed quam bene, viderit ipſe; expeditum
enim eſt, haſce pœnas judici ſuperiori ex ipſo legis
juſſu competere; extat namque hac de re mani-
feſta *ord. prov. de An. 1555. tit.* was zu Ober-
Nieder-oder Erb-Gerichten gehöret. in verb. final.
Was aber Sachen ſeyn, Geldbuſſen oder Ab-
trag belangende, ſo von peinlichen Sachen herrüh-
ren, als wenn eine peinliche Sache mit Zulaſſung
der Gerichte, und Verwilligung des verletzten kla-
genden

Digitized by Google

genden Parts, oder aus andern Urſachen bürglich würde: oder aber, da ſich ein Mort, Lämbde, oder anders, nicht aus Verwarloſung zutrüge, daß ſie zu Rechte zu einem bürgerlichen Abtrag gelaſſen wird: Solche Fälle, ob ſie gleich zu Geldbuſſen gereichen, ſollen ſie doch durch die Ober-Gerichte geſtrafft, und die Straffen eingenommen werden. prout & in *prædicta ſententia* ita pronunciavere Scabini, *verſ.* iedoch was die Sachen.

43 Quamvis & alibi mulctarum pœnarumque compendia inter regalia fiſci referantur, juxta ſanctionem Friderici Imperatoris in *c. un. quæ ſint regalia.* Chaſſ. *de gloria mundi. P. 3. conſid. 24.* Matth. Steph. *de juriſd. Imper. Rom. l. 2. P. 1. c. 7. memb. 1. n. 229. & ſeqq.* Regn. Sixtin. *de regal. l. 2. c. 8.* Henr. Bocer. *de regal. c. 3. n. 8. & ſeq.* Chriſt. Beſold, *in colleg. polit. claſſ. 1. diſp. 3. th. 38.* dant enim ejusmodi cauſæ lac & lanam ſuperioribus, a quibus deinceps illæ mulctæ pecuniariæ impetrantur precario, per addictos ipſorum lateri vel aulis, prout experientia teſtatur quotidiana; Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 141.*

44 Quin & hæc ipſa forſan cauſa eſt, quod judex ſuperior, dem die Ober-Gerichte zuſtändig, pro arbitrio, juſta tamen ratione ſuadente, relegationis pœnam a Scabinis reo dictatam, in mulctam pecuniariam convertere queat, uti notiſſimum eſt ex *ord. prov. de A. 1555. tit.* Daß peinliche Sachen, dadurch das Leben verwircket, ohne unſere Bewilligung nicht bürgerlich gemacht werden ſollen. argumento inde a contrario ſenſu deſumpto; quo ſcilicet judex ſuperior ex fructibus ejusmodi perceptis, alacrior reddatur ad puniendos: quos coërceri reipublicæ multum intereſt, *l. 51. §. æſtimatio. ff. ad L. Aqu. l. 9. §. 5. ff. de publ. & vectig. l. 4. §. 2. ff. de nox. action.*

Q. 5. Onus alimentandi infantem expoſitum cuinam magiſtratui incumbat?

45 TERTIO dubitare quiſpiam poſſet, *cuinam incumbat onus alimentandi infantem expoſitum, judici ſuperiori, vel inferiori?*

Equidem Ant. Teſſaur. *dec. 118.* probare conatur ex *Nov. 153.* educationem infantis reperti ſpectare ad communitatem ejus loci, ubi repertus fuerit: ſed fruſtra laborat, demonſtrante Dan. Moller. *l. 4. ſemeſt. 45.* ubi dicit, educationem hoc caſu incumbere judici, qui eo in loco altam habet juriſdictionem, die Ober-Gerichte. *Quam ſententiam etiam in pronunciando hactenus ſecuti fuimus in Elect. Saxon. Scabinatu*, prout demonſtravi *P. 1. q. 10. n. 25. & ſeqq.*

Q. 6. An coërcitio ſtupri ac fornicationis ſpectet ad eum, cui competit alta juriſdictio, die Ober-Gerichte?

46 QVARTO dubia & hæc quæſtio eſſe videtur, *an cognitio & coërcitio ſtupri ac fornicationis, ad Altam an vero ad Baſſam Juriſdictionem ſit referenda?* Sed reſponſum fuit ſupra *P. 2. q. 70. n. 47.* in cauſa ſtupri & fornicationis non niſi judicem ſuperiorem, der die Ober-Gerichte hat, cognoſcere, ac pœnam decernere poſſe.

47 Quæ ſententia tanto probabilior eſt, quanto certius, tam ſtupri quam fornicationis reos, pro ratione circumſtantiarum ac qualitate criminis, relegatione ac quandoque fuſtigatione puniri poſſe: uti patet ex *Conſt. El. 28. §. 1.* da aber auch. & *Conſt. 29. in pr. P. 4.* at omnia illa crimina, pro quibus relegationis aut fuſtigationis pœna reo imponitur, ad ſuperiorem pertinere juriſdictionem, manifeſtum eſt ex *ord. prov. de A. 1555. tit.* was zu Ober-Nieder- oder Erb-Gerichten gehöret. *in pr.*

48 *Pronunciant ita quotidie Scabini, ut apparet ex eorundem reſponſo dato ad conſultat. Henr. a* Schönbergs, *M. Mart. A. 1605. Caſp. Rud. a* Schönbergs, *M. Apr. A. 1618. Rud. a* Reitzenſtein, *M. Maj. A. 1603. Joh.* Stangens, *Quæſt.* in Mühldorff, *M. Aug. A. 1630.*

Quo ipſum tamen limitandum eſſe puto, ſi ſtuprum aut fornicationem non ſubſequatur deſponſatio & copula ſacerdotalis; quare ſi ſtuprator ſtupratam, vel fornicator meretricem, cum qua rem habuit, in matrimonium duxerit, tum cognitionem ac coërcitionem criminis ad judicem inferiorem pertinere, der die Erb- oder Nieder-Gerichte hat: non minus ac eo caſu, quo ſponſus ſponſam ſuam ante copulam & benedictionem ſacerdotalem carnaliter cognovit, *de quo dixi ſupra P. 2. n. 70. circa fin.* nullus ambigo. 49

Prout ſæpius reſponſum memini: veluti Senat. in Thumb, *hiſce formalibus:* Ob wohl das Laſter der Hurerey in die Ober-Gerichte gehörig, daher der Ober-Richter vorgedachte Perſonen zu ſtraffen vorhabens iſt: dieweil aber dennoch ſelbige Perſonen nachmahls einander geehliget; und von euch, als welchen die Erb-Gerichte zuſtändig, allbereit mit Gefängniß geſtrafft worden. rc. So haben ſie dadurch ihre Verbrechung zur Gnüge verbüſſet: und mögen demnach von dem Ober-Richter mit fernerer Straffe nicht beleget werden, V. R. W. *M. Jun. A. 1629.* 50

It. Melch. a Miltau: Hat P. S. E. G. fleiſchlichen erkennet und geſchwängert; hernach aber dieſelbe auf Unterhandlung beyderſeits Freundſchafft ihm trauen laſſen. rc. So werden ſie von dem Erb-Richter derowegen auf 5. oder 6. Tage lang mit Gefängniß in Straffe genommen, V. R. W. *M. Jul. A. 1629.* 51
Joh. Ge. a Breſen. *M. Oct. A. 1619.*
Quæſt. in Mühldorff, *M. Aug. A. 1630.*
Senat. Franckenberg. M. Apr. A. 1630.

Q. 7. Cuinam magiſtratui debeatur enſis in rixa evaginatus?

QVINTO quæri etiam ſolet, *cui debeatur enſis in rixa evaginatus, an judici ſuperiori, vel inferiori?* Hanc quæſtionem rectiſſime reſolvit Matth. Coler. *P. 1. dec. 163. n. 11.* diſtinguendo, utrum quis ſtrinxerit, & evaginaverit tantum enſem, neque percuſſerit, vel ſi percuſſerit, per tranſverſos gladii ictus abſque fuſione ſanguinis: an vero quis alium ſimul vulneravit. Priori caſu, ait, gladium deberi judici inferiori: poſteriori vero caſu judici ſuperiori; quæ diſtinctio a Scabinis probata eſt, uti patet ex eorundem *ſententia ſupra adducta.* 52

Notandum tamen, hoc caſu enſem ſolum deberi judici, non autem vaginam, quæ crebrius multo argento exornata reperitur: prout monet Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 15. 2. ex Additionatore art. 62. lib. 1.* Landr. 53

Idemque Coler. *P. 1. dec. 163. n. 10.* notabiliter tradit, quod ſtatutum juris Sax. *d. art. 62.* gladium evaginatum judici tribuens, eo caſu ſolum habeat locum, quando quis proprium enſem ſtringit, *in verb.* wer ſein Schwerdt. adeoque enſem alienum ab aliquo evaginatum nequaquam judici deberi; cum nemo poſſit ſuo facto rem alienam amittere, *l. ſancimus. C. de pœn.* gloſſ. *art. 31. l. 2. in fin. & art. 23. in pr.* & gloſſ. *d. art. 62. lit. C.* idemque obtinere in cantharo alieno, cum quo quis aliquem percutit, ut nec is judici debeatur, tradit Coler. *d. l.* gloſſ. *d. art. 62. lit. C.* Quod abſque dubio in praxi ſic obſervatur. 54

Q. 8. Crimen, quod relegatione punitur, ad qualemnam juriſdictionis

SEXTO notandum imprimis & hoc, *quod ſolus judex ſuperior relegare aliquem poſſit ex provincia;* adeoque ſi crimen tale occurrat, quod relegatione puniri poteſt, cognitionem ac coërcitionem iſtius ad juriſdictionem altam pertinere, indubitatum eſt. 55

Etſi enim de jure communi Saxonico, non 56
male

Digitized by Google

ſpeciem referri debeat?

male forſan quis altam jurisdictionem ad pœnas corporis afflictivas reſtrinxerit, ut nempe illi ſolummodo caſus ſpectent ad jurisdictionem altam ſive ſupremam, in die Ober-Gerichte, quando pœna concernit deminutionem vitæ, amputationem manus, aut alterius membri: item, ut noſtri loquuntur, wenn die Klage an Haut und Haar gehet, hoc eſt, quanda pœna aſcendit ad fuſtigationem, juxta tradita Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 125.*

57 Attamen in hiſce provinciis ea quoque crimina, quæ pœna relegationis coërcentur, ad ſuperiorem jurisdictionem ſpectare, ſolumque judicem ſuperiorem relegationem irrogare poſſe, dubium non eſt, propter clarum textum in *ord. prov. de A. 1555. tit.* was zu Ober-Nieder-oder Erb-Gerichten gehörig. in verb. initial. Was hohe Brüche ſeynd, welcher Straffe, Hals, Hand und andere Leibes-Straffe, oder auch Verweiſung betrifft. ꝛc.

58 Idque non ſolum verum eſſe, puto, de relegatione perpetua, aut temporali ex tota aliqua provincia: ſed etiam de relegatione ex certo pago & diſtrictu, der Verweiſung und Verbietung der Gerichte oder eines Dorffs. propter generalitatem *ord. Prov. d. l.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 137.* ubi dicit: *Neque ſine myſterio dictum eſt, relegationes etiam ex pagis eſſe majoris jurisdictionis: magiſtratus ſiquidem inferior nec relegare, nec patriam inter dicere poteſt.* gloſſ. in *l. nulli. 10.* verb. *ſcaultatem. C. de ſentent. & interloc. omn. judic.* gloſſ. *in §. relegati. 2. Inſtit. quibus modus jus patr. poteſt.* Alex de Imola. in *l. magiſtratibus. 12. n. 1. & 2. ff. de jurisd. omn. jud.*

59 Quo & ſpectat impoſitio venditionis ac migrationis ex pago, & diſtrictu certæ jurisdictionis, wenn einem Unterthanen auferleget wird, ſeine Güter unter den Gerichten zu verkauffen, und ſich anderswohin zu wenden. qualis pœna hiſce terris uſu quoque recepta eſt, & adverſus ruſticos inobedientes, & in malitia ac inobedientia perſeverantes, a Nobilibus ſæpius practicari ſolet: hanc vero pœnam judicem imponere haud poſſe, niſi ſuperior jurisdictio ipſi competat, non ambigo; quia & hæc pœna ſpecies quædam relegationis eſt, quam ad altam jurisdictionem ſpectare, probavi antea; & certe negari nequit, hanc coercitionem ſeveriorem eſſe carceris pœna, quæ tamen, ſi ultra octo dies reo infligatur, jurisdictionis eſt ſuperioris, ut mox dicam.

60 *Quemadmodum etiam reſpondimus* Gottfried von Hayn: Und ihr als der Erb-Richter des Ortes, ſeyd ſie aus denen Gerichten zu treiben nicht befugt, V. R. W. *M. Aug. A. 1612.*

61 Septimo exinde quod dictum, relegationis pœnam a judice ſuperiore tantummodo irrogari, quæri poteſt, *quid de pœna mitiori, carceris nempe vel mulcta pecuniaria habendum: & num omnes illi caſus, qui modicam hanc coërcitionem deſiderant, ad inferiorem jurisdictionem,* zum Nieder-oder Erb-Gerichten, *pertineant?* nam & judici inferiori coërcitionem aliquam competere, expeditum eſt. Ita quidem ſentire videtur Matth. Coler. *d. c. 1. n. 146.* ubi dicit, jurisdictionem baſſam omnes caſus, qui vel modicam correctionem, aut jus mulctandi deſiderant, omniumque cauſarum civilium dijudicationem comprehendere.

Q. 9. An & quatenus judex inferior, der Erb-Richter, *carceris pœnam aut mulctam pecuniariam indicere queat?*

62 Sed nimis late videtur Coler. extendere baſſam jurisdictionem; Etſi enim conceſſerim, inferiorem carcere aut mulcta pecuniaria aliquem puniri poſſe: haudquaquam tamen exinde inferendum erit, omnes caſus, qui pœnam carceris aut mulctam pecuniariam deſiderant, ad baſſam jurisdictionem pertinere; cum multa referantur crimina ad jurisdictionem ſuperiorem in *ord. Prov. & ſententia Scab. ſupra adducta*, ut ſtuprum, fornicatio, vulneratio, gravis percuſſio. &c. quæ raro graviori aliqua quam carceris pœna, aut mulcta pecuniaria puniuntur: ut dubium prorſus non ſit, judici quoque ſuperiori ejusmodi coërcitionem competere; Adeo que rectiſſime dicitur, mixtum imperium, quale fuit de jure cicili, hodie quaſi diviſum eſſe, & quandoque ad ſuperiorem, quandoque ad inferiorem jurisdictionem referri, Chriſt. Beſold. *in colleg. pol. claſſ. 2. diſp. 3. theſ. 18.* Sed, *ad quantam pecuniæ ſummam mulctam pecu-* 63 *niariam, & ad quot dies aut ſeptimanas carceris pœnam judex inferior,* der Erb-und Unter-Richter, *præſertim in arbitrariis, extendere ac irrogare poterit?* Hoc certe nullibi expreſſum ac definitum eſt, ideoque judicis arbitrio relinquendum eſſe, haud abſurde quis putaverit: in Elector. tamen Saxon. Scabinatu habita a Dominis Scab. hac de re deliberatione, M. Jun. A. 1596. votis communibus fuit concluſum, judicem inferiorem ad plurimum ultra octo dies carceris pœnam, & ultra quatuor ſexagenas novas, aut decem thaleros, mulctam pecuniariam indicere non poſſe: daß nemlich der Erb-oder Nieder-Richter, in Fällen die in Erb-Gerichte eigentlich gehören, die Verbrechere, ratione Perſonarum & Circumſtantiarum, willkührlich mit Gefängniß 2. 3. 4. oder zum höchſten auf 8. Tage lang, oder um eine ziemliche Geld-Buſſe, jedoch daß ſich dieſelbe ratione Perſonarum & Circumſtantiarum, über 2. 3. oder zum meiſten 4. gute ſilberne Schock nicht erſtrecke, in Straffe zu nehmen wohlbefugt.

Adeoque ſi pœna arbitraria in crimine quopiam infligenda venit, judicis inferioris poteſtas eatenus eſt reſtricta, ut majorem pœnam aut mulctam irrogare nequeat: Quod ſi vero crimen ſeveriorem pœnam mereatur, cauſa criminalis ad judicem ſuperiorem remittenda, ab eoque reus coërcendus erit.

Juxta ea pronunciav. nuperrime Joach. a Maſchwitz: 64
Daß einer, dem die Erb-Gerichte zuſtändig, die in die Erb-Gerichte gehörigen Fälle und Verbrechungen, nach Gelegenheit der Perſonen und anderer Umſtände, willkührlichen, entweder mit Gefängniß 2. 3. 4. und zum höchſten auf acht Tage lang, oder um eine ziemliche Geld-Buſſe, jedoch daß ſich dieſelbe über 2. 3. oder zum meiſten 4. gute ſilberne Schock nicht erſtrecke, in Straffe zu nehmen wohl befugt, V. R. W. *M. Nov. A. 1630.*

Et Senatui in Thumb: Seynd euch, vermöge eines im 65
Churfürſtlichen Sächſiſchen *Appellation*-Gerichte geſprochnen Urthels, die Erb-Gerichte zuſtändig. ꝛc. So ſeyd ihr die Verbrechungen in ſolche Gerichte gehörig, nach Gelegenheit der Perſonen und anderer Umſtände, zum höchſten um 3. oder 4. neue Schock, oder 8. Tage mit Gefängniß, zu ſtraffen wohl befugt, und der Ober-Gerichts-Herr iſt euch hierinnen Eintrag zu thun, nicht berechtiget, V. R. W. *M. Jun. A. 1629.*

Octavo notandum præterea & hoc, quod 66
erectio ſignorum meri imper. ad judicem ſuperiorem, qui merum imperium habet, ſpectet: Quæ ſigna

Q. 10. Signa jurisdictiona-

lia a quonam magiſtratu, cujusque ſumptibus ſint erigenda?

ſigna dicuntur etiam jurisdictionalia, quippe quæ erecta altam ſive ſupremam jurisdictionem probant, ut ſunt *columna vel pila ad combuſtionem deputata*, quæ, etiam completo officio & executione facta, longo tempore remanent erectæ, Paul. Matth. Wehner. *in pract. obſerv. vocab.* Zent. *Rotæ*, quibus cadavera punitorum imponuntur: *Murus* decollationi deputatus, vulgo Rabenſtein. *Columnæ illæ*, quibus impoſita eſt manus & gladius in ſignum der Gerichte über Halß und Haut, quas Saxones vocant Weichbild, Paul. Matth. Wehner. *d. l. Furcæ ſive patibula.* Hier. Gigas *de crim. læſ. Maj. in pr. q. 41.* Andr. Gail. *l. 2. obſerv. 60. n. 7.* Gylm. *dec. 51. n. 22.* Joſ. Maſcard. *de prob. concl. 1053. n. 6.* Natta *conſil. 204. n. 4 & conſil. 636. n. 71.*

67 Quam prope autem ad confinia alterius jurisdictionis, erigi poſſit patibulum de jure Saxonico, notat Zobel. *ad art. 50. l. 2.* ne videlicet, cum umbra ſolis longiſſima eſt, territorium vicinum attingat, Paul. Matth. Wehner. *in pract. obſerv. vocab.* Zent. Joh. Schneidwin. *de feud. P. 2. tit. quæ res in feud. dari poſſ. n. 75.* ubi ſic in praxi obſervari dicit.

68 Horum itaque aliorumque ſignorum jurisdictionalium erectio, ad eum ſpectat, cui jurisdictio ſuprema competit, der die Ober-Gerichte hat; etenim, quia jurisdictio alta ſive merum imperium, abſque ſignis hiſce, eorumque erectione exerceri nequit; ique & ipſa erectio horum ſignorum meri dicitur eſſe imperii: quin & judex ſuperior propriis ſumptibus ex fiſco deſumptis ſigna illa jurisdictionalia erigere debet: nec ſubditi ad horum refuſionem tenentur.

69 *Prout reſpond. Henr. a* Brederlohen: Iſt kurtz verruckter Zeit das Gerichte zu Tammenhayn, ſo alt und vor undencklichen Jahren gebauet und aufgeſetzt geweſen, von dem groſſen Winde umgeworffen worden. rc. So ſeyd ihr daſſelbe, vermöge der euch des Orts zuſtändigen Ober-Gerichte, auf eure Unkoſten aufzubauen, und in vorigen Stand zu bringen ſchuldig: und eure Unterthanen mögen ſolche Unkoſten zu tragen wider ihren Willen nicht gedrungen werden, V. R. W. *M. Sept. A. 1621.*

70 Neque habet, quod conqueratur hoc caſu in foro Saxonico judex ſuperior, de ſumptibus erogandis ad erectionem furcarum aliorumque ſignorum jurisdictionalium; ſiquidem in recompenſationem hujus oneris, jus Saxonicum illi defert geradam, nec non res expeditorias, in caſu, quo vir aut mulier moritur, non relictis hæredibus harum rerum legitimis, *art. 28. l. 1.* Landr. ibi: Was ſolches Dinges Erbloß ſtirbet, als Heergeräth, Erb- oder Gerade, das ſoll man antworten dem Richter. rc. Weichb. *art. 59.* Schürer. *de ſucceſſ. ab inteſt. tit. 18. n. 1. & 2.* Andr. Goldbeck *de gerad. c. 5. ſub tit. de tertio ordine ſuccedend. n. 1.*

71 Quod autem per judicem ibi intelligatur is, qui jurisdictionem ſupremam habet, non hereditariam, dubium vix eſt, propter gloſſ. in *d. art. 28. ſub lit. B.* & gloſſ. *d. art. 59.* Weichb. ubi dicitur: Gerade, ſo Erbloß ſtirbet, wird dem Richter darum gefolget, daß er richterliche Gewalt, und davon Stöcke, Pranger, Galgen, Staupen, und allerley Sachen, damit man Miſſethäter peiniget, um ihren verdienten Lohn, halten ſoll. Andr. Goldbeck *d. l. n. 9.* Dan. Moller. *ad Conſt. Elect. ult. n. 9. P. 3.* Joh. Schneidw. *ad tit. Inſt. de hered. quæ ab inteſt. defer. ſub rubr. de ſucceſſ. fiſci. n. 17.*

72 *Prout etiam reſpond. ſculteto Malenſi, M. Nov. A. 1628. Joh. a* Kroppen, in Hirſchbach, *M. Apr. A. 1630.* *Senat.* in Mügeln: Die Gerade und Heergeräthe auch nach Sächſiſchen Rechten dem Ober-Richter darum gefolget wird, damit die richterliche Gewalt, als Stöcke, Pranger, Galgen, Staupen, und allerley Sachen, damit man Miſſethäter peiniget, davon erhalten werden. rc. *M. Sept. A. 1630.*

Sed *quid de numellis habendum*, vom Pranger und Halßeiſen? Haſce non minus ad ſupremam jurisdictionem pertinere, ac reliqua ſigna jurisdictionalia, furcas, rotas, &c. ac propterea a judice, hæreditariam duntaxat jurisdictionem habente, eas erigi non poſſe, omnino ſtatuendum eſt, juxta prædictam gloſſ. *art. 59.* Weichb. quæ numellas & furcas aliaque ſigna jurisdictionalia hac in re conjungit, Andr. Goldbeck *d. l. n. 10.* quod vel maxime de jure Saxonico procedit, ubi numellæ (ſecundum quorundam opinionem, cui tamen ſubſcribere nollem, juxta tradita *infra q. 119. n. 50.*) connumerantur inter genera pœnarum corporalium, & dicuntur ad inſtar furcarum inventa, ad eum finem, quo facinoroſi homines, iſtis pœnis mediantibus, condemnentur pro delictorum qualitatibus, gloſſ. *d. art. 59. §.* ihr ſolt auch wiſſen. rc. Matth. Coler. *P. 2. dec. 240. n. 3.* neque ad numellas ſiſtuntur, niſi qui crimen tale perpetrarunt, quod ſua indole ad ſupremam jurisdictionem pertinet. 73

Q. 11. Num magiſtratus inferior, der Erb-Richter, *numellas erigere poſſit?*

Et ita reſpond. Scab. ad requiſ. Joh. Andr. Nicolai zu Altenburg: Ob nun wohl die *D. D.* zu Denſtadt, in vorbemeldtem Dorffe Krombsdorff ſich der Unter- und Erb-Gerichte bemächtiget: So ſeynd ſie doch daher weder auf ihrem, noch des von Krombsdorff Grund und Boden daſelbſt, Halß-Eiſen ſetzen zu laſſen befugt: ſondern das von ihnen neulicher Zeit geſetzte Halß-Eiſen wieder abzuſchaffen ſchuldig, V. R. W. *M. Oct. A. 1605.* 74

Ex eadem pariter ratione aſſerendum, quod & illa pœna, qua delinquentes coguntur in conſpectu populi lapidem vel in collo, vel in manu circumferre, jurisdictionis ſit ſuperioris vel meri imperii, prout aſſeverat Zaſius *in l. 3. ff. de jurisdict.* Mynſing. *decad. 2. conſ. 16. n. 25.* quos refert & ſequitur Frid. Penſold. *in addit. ad Matth. Coler. d. P. 2. dec. 240. n. 6.* 75

Num autem judex ſuperior, ſine conſenſu Conſiſtorii Eccleſiaſtici, numellas muris templorum affigendi, vel in cœmiteriis erigendi poteſtatem, recte ſibi uſurpet, quæri poſſet. 76

Q. 12. An judex ſuperior, irrequiſito Conſiſtorio Eccleſiaſtico, numellas muris templorum affigere queat?

Negat hoc Matth. Coler. *d. dec. 240. n. 5.* exiſtimans, numellas plane non ponendas eſſe in loco ejusmodi ſacro, ſed potius eas circa tabernas publicas erigi oportere: *& ita a Jenenſibus contra* Nic. a Schönberg. *pro Riboldis fratribus, M. Febr. A. 1580. reſponſum fuiſſe, referens.* 77

At hodie numellas muris templorum vel cœmiteriis ut plurimum affigi, ad eaſque blaſphemos ſiſti, experientia docet. Sed, *an erigi ejusmodi numellæ queant abſque conſenſu Conſiſtorii Eccleſiaſtici*, de hoc tantummodo dubitatur. Recte autem meo judicio hoc affirmat Petr. Theod. *in colleg. crim. diſput. 10. th. 5. lit. A.* modo judici ſuperiori competat quoque jus patronatus; eo quod is, ad quem univerſaliter ſpectat jurisdictio in oppido vel pago, eam quoque habeat regulariter in cœmiteriis aliisve locis religioſis, intra ipſius territorium ſitis, donec exemptio probetur, *arg. l. 70. ff. de rei vindic.* Joh. Köppen, *deciſ. 48. n. 308. & ſeqq.* Henr. Bruning. *de var. univerſit. ſpecieb. th. 63.* Thom. Michael. *de jurisdict. concl. 59.* 78

79 *Hancque ſententiam in pronunciando ſecuti ſuimus, in hunc modum reſpondentes Henr. a* Beſen: Seynd euch auf eurem Gute und Ritterſitz, ſo wohl die Ober-Gerichte, als auch das *Jus Patronatus* zuſtändig: und ihr ſeyd Vorhabens an die Kirche ein Halseiſen, die Fluchen und Gottes-Läſterer dahin zu ſtellen, hengen zu laſſen. ꝛc. So iſt euch ſolches, auch ohne des *Conſiſtorii* Erlaubniß zu thun, unbenommen, V. R. W. *M. Nov. A. 1630.*

80 Nono porro & hoc in dubium vocari ſolet, *an judex ſuperior in caſibus, ad altam jurisdictionem pertinentibus, ſubditos illius territorii, in quo alius quispiam habet jurisd. baſſam,* die Untergerichte, *eo irrequiſito, citare poſſit?*

Q. 13. Num judex ſuperior in cauſis criminalibus ſubditos, judice inferiore irrequiſito, citare poſſit?

81 Rationem dubitandi præbet, quod ſicuti magiſtratus ſententiam ſuam directe in alterius territorio executioni mandare nequit, *l. cum unus. 12. §. pen. ff. de reb. aut jud. l. epiſcopale. 8. C. de epiſcop. audient.* ſed loci illius magiſtratus auxilium implorare debet, *l. 15. § ſententiam. 1. ff. de re judic.* Thoming. *conſ. 22. n. 21.* Andr. Gail. *l. 2. de pac. publ. c. 17. n. 35.* ita nec ſubditum ſuum in alieno territorio degentem aut commorantem, per ſe propria autoritate citare poſſit, Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 5. lit. C.*

82 Sed placuit contrarium *Dn. Scab. Lipſienſ.* Daß nehmlichen in Fällen, ſo in die Ober-Gerichte gehören, derjenige, deme ſolche Ober-Gerichte zuſtändig, unterſuchet des Erb-Herrn, die in die Obere Gerichte gehörige Unterthanen citiren kan; etſi enim alius habeat juriſdictionem baſſam: ipſi tamen judici ſuperiori etiam juriſdictio competit, videlicet alta; quæ non minus jus ac poteſtatem in ſubditos tribuit in cauſis criminalibus, ac juriſdictio baſſa in civilibus cauſis; ut proinde ex ratione prædicta nil quicquam contra hanc ſententiam ſit inferendum.

83 *Reſpond. ita Scabini Chriſtoph. a* Beulwitz, *M. Jun. A. 1596.*

Simili plane modo fuit pronunciatum in Curia Lipſienſi, in cauſa Joach. Reiboltens in Neuendorff, *contra Nic. a* Schönberg in Mihla, *19. Maj. A. 1590.*

84 Unde porro hoc ſequitur, quod judex ſuperior in criminalibus delinquentem propria autoritate, in territorio, ubi alius habet baſſam juriſdictionem, prehendere, & captivum ducere queat; Nec obſtat, quod nemini fas ſit alterius juriſdictionem abſque conſenſu ipſius violare, *c. 1. de offic. ordin. in ſexto. c. 1. §. volumus. de for. compet.* reſpondeo enim, hoc verum eſſe, ſi is, cui nullum plane jus aut juriſdictio competit, alterius juriſdictionem violare velit: ſecus, ſi juriſdictio aliqua ſive ſuperior, ſive inferior, capienti competat, ut in noſtro caſu, qui jus ſuum perſequi, & neminem violare aut injuriam alicui inferre dicitur.

Q. 14. An judex ſuperior in criminalibus delinquentem, in territorio, ubi alius habet baſſam jurisd. eo irrequiſito prehendere & captivum ducere queat?

85 *Pronunciarunt ita Scab. Chriſtophoro a* Beulwitz, *& Ern. a* Tettau in Neuenſaltza & Bergen, *M. Jun. A. 1596.*

86 Decimo notandum, quod indifferenter *omnes cauſæ civiles & pecuniariæ, ex contractibus aliisque negotiis civilibus dependentes, ad baſſam pertineant juriſdictionem,* in die Erb-Gerichte: in quo jus Saxonicum a jure civili haud parum differt; hoc enim jure inferior judex, quem & minimum & pedaneum nominant, ultra trecentos aureos judicare nequit, *c. audient.* Auth. *de judicib. coll. 6.* gloſſ. in *l. ult. C. de pedan. judic.* & in *l. 1. ff. de defenſ. civit.* at ſecundum jus Saxonicum, judex etiam inferior ſuper quacunque & cujuscunque etiam ſummæ cauſa pecuniaria recte cognoſcere, & judicare poteſt, Landr. *lib. 2. art. 13. §.* um Pfennige aber. & ibid. gloſſ. *n. 8. in fin.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 134.* Quod ita communiter in practica obſervari, patet ex informatione ad calcem Landr. poſita, von Ober- und Nieder-Gerichten. §. aber an demſelbigen Orte. *in fin.*

Q. 15. An indifferenter omnes cauſæ civiles & pecuniariæ, ex negotio civili dependentes, ad baſſam pertineant juriſdictionem?

Ad hanc baſſam juriſdictionem ſpectat quoque 87 perſecutio actionis de pauperie; ſiquidem hæc actio ad pœnam non datur; Animalia enim bruta, quia ratione carent, & nihil habent, mulctari nequeunt, *art. 40. verſ.* kein Vieh berühret. ꝛc. *l. 2.* Landr. ſed reſpicit actio de pauperie tantum ad damnum, ab animalibus datum; & ſic cauſa hæc civilis eſt, adeoque ejus tractatio & proceſſus, ad judicem qui ſimplicem juriſdictionem habet, pertinet, Mod. Piſtor. *P. 2. q. 64.*

Veluti ſic etiam a Scabinis ad requiſ. Quæſt. Coldicenſ. M. Apr. A. 1562. pronunciatum fuiſſe, refert Mod. Piſtor. *d. loc.* 88

Undecimo, neque hoc loco ſilentio prætereundem illud, *quod facta inveſtitura alicujus prædii cum juriſdictione,* mit den Gerichten, *non addita vocula* Ober *vel* Nieder, *vaſallus inveſtitus omnimodam jurisdictionem, tam ſuperiorem, quam inferiorem habeat:* & ſic utraque juriſdictio vocabulo generali juriſdictionis ſit conceſſa. 89

Q. 16. Facta inveſtitura alicujus prædii cum juriſdictione, non addita vocula Ober vel Nieder, an omni modo juriſdictio competat inveſtito?

Tum, quia beneficia Principis ſunt latiſſime intelligenda, *l. beneficia. 3.* ubi Jaſon *n. 19. 25. & 31. ff. de conſtit. princip. l. repetita. 41. C. de epiſcop. & cler. l. 1. C. de ſportul. l. in provinciis. 4. C. de numerar. & actuar. lib. 12.* 90

Tum, quia imputatur inveſtitori, quod legem contractus non ſcripſerit apertius; ideoque contra ipſum ſit interpretatio, *l. 39. ff. de pact. l. fin. C. de dot. promiſſ.* 91

Tum, ſi aliter diceretur, ſequeretur ex hoc confuſio & turbatio juriſdictionum, contra *l. 23. C. de teſtam.* Hancque ſententiam approbant Dd. communiter, Dec. *conſ. 292. n. 3.* Tiraquell. *de retract. convent. §. 2. gloſſ. 1. n. 8.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 156.* Matth. Weſenb. *conſ. 95. n. 18. & ſeqq.* ubi plures allegat. Jac. Menoch. *l. 3. præſumpt. 97. n. 30.* 92

Sicuti & Scab. reſpond. ad conſultat. Eraſmi Voigtens *Torgenſis:* Haben nun höchſtgemeldte Ihre Churfl. Gnaden ihn auch mit den Gerichten auf vorerwähnte Güter in geheim beliehen. ꝛc. nach mehrerm Innhalt des uns überſendeten Copey des Lehn-Brieffes und eurer Frage: So iſt offt gedachter Ober-Forſtmeiſter, und nunmehr ſeine Erben, ſich zugleich der Ober- und Erb-Gerichte zu gebrauchen wohl befugt, V. R. W. *M. Nov. A. 1597.* 93

Duodecimo denique & hoc expeditum 94 non eſt, *utrum ſenior vel Dominus, infeudatum de juriſdictione ſuperiore vel inferiore, in exercitio juriſdictionis impedire, & verbi gratia, ſubditos vaſallo ſubjectos, eo irrequiſito citare poſſit.* cujus deciſio ex reſolutione hujus quæſtionis dependet, *utrum juriſdictio ſit privative vel cumulative conceſſa.* de quo ſi expreſſe conſtet, ambigendum prorſus non eſt, quin in caſu conceſſionis cumulative factæ, ſuperior Dominus, vigore juris ſibi reſervati, juris dicendi poteſtatem habeat: quæ tamen ipſi haudquaquam tribuenda, ſi juriſdictio privative fuerit conceſſa: Sed quando de hoc expreſſe non conſtat, controverti ſolet, *utrum in dubio juriſdictionis conceſſio privative, vel cumulative facta ſit?*

Q. 17. An Dominus feudi vaſallum in exercitio juriſdictionis impedire, eoque irrequiſito ſubditos ipſius citare queat?

Digitized by Google

95 Regula namque eſt vulgata de jure civili, quod concedens jurisdictionem inferiori, intelligatur eam in dubio non privative, ſed cumulative conceſſiſſe, Panorm. *in c. paſtoralis, n. 9. extr. de offic. ordin.* adeo, ut eadem poſteas, & jurisdictio, ſuperiori adverſus homines ſui vaſalli etiam deinceps competat, juxta regulam: ſi vinco vincentem te, multo magis te vinco, *c. autoritate. 7. ext. de conceſſ. preben. in 6to. l. de acceſſ. 14. §. itaque. verſ. nam qui me potior eſt. ff. de diverſ. tempor. praſcript.* Et ſic cumulative concurrit ſuperior cum inferiore circa jurisdictionem, niſi videlicet illa fuerit præventa per inferiorem, Dec. *conſ. 3. n. 5.* Ripa *de peſte in c. de remed. præſervat. n. 60.* Brun. *conſ. 47. n. 3.* Jac. Monoch. *de arbitr. jud. quaſt. l. 1. quaſt. 40. n. 3. & ſeqq.*

96 At hoc non obſtante, contrarium & verius, & in practica receptum eſt, quod videlicet infeudans vaſallum de omnimoda, hoc eſt, de alta & baſſa jurisdictione, intelligatur eam abdicative & privative, in accipientem contuliſſe, non autem cumulative: ſicut & per præſcriptionem acquiſita jurisdictio, eodem modo privative reſpectu majoris vel ſuperioris, acquiſita intelligitur, prout tradit Felin. in *d. c. paſtoralis. n. 4. extr. de offic. ord.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 158.* Henning. Goden. *conſil. de aurifodinis. 2. n. 18.* Matth. Weſenb. *conſ. 95. n. 57.* Henr. Bocer. *in tr. de jurisd. c. 8. n. 80.* Chriſt. Beſold. *in colleg. pol. claſſ. 1. diſp. 3. theſ. 14. in fin.*

97 Præterquam enim, quod beneficia Principis latiſſime intelligi debeant, *l. beneficia. 3.* ubi Jaſon *n. 19. 25. & 31. ff. de conſtit. Princip.* negari nequit, feudum inſtar uſusfructus eſſe, *tit. 23. in fin. Feud. 2.* at notiſſimi juris eſt, proprietarium impedire non poſſe uſufructuarium, quo minus utatur fruatur prædio uſufructuario, Bocer. *d. l.*

98 Cui non adverſatur regula antea adducta: ſicuti nec hoc, quod dicitur, ſolvi judicium, vetante eo, qui majus imperium in eadem jurisdictione habeat, *l. judicium ſolvitur. ff. de judic.* it. quod per ſupervenientiam majoris magiſtratus ceſſet minoris jurisdictio, *l. potioris. 5. C. de offic. rect. prov.* ſicuti & in Landr. *lib. 1. art. 57. §.* wenn der Graf. dicitur, quando Rex & Imperator intraverit provinciam vaſalli ſui, ſi is Dux fuerit, ſive Comes, aut quicunque alius, ceſſare judicium ejus: cum quo convenit *art. 69. l. 3.* Landr. *verſ.* in welche Stadt. *it. art. 26. & art. 52. d. l. 3.* unde vulgo dici ſolet: In welches Land der Käyſer kömmt, da iſt ihm das Gericht daſelbſt ledig, daß er alle Klagen richten mag, die vor ihn kommen.

99 Ad hæc enim dupliciter reſpondet Matth. Coler. *d. c. n. 162. & ſeqq.* quem ſequitur Hen. Bocer. *d. l.* Primo locum habent illa omnia, aliaque, quæ huic aſſertioni videntur adverſari, in conceſſione temporalis jurisdictionis: quando nempe revocabilis eſt, ad beneplacitum videl. concedentis: prout eſt mandata vel delegata jurisdictio, *l. 6. ff. de jurisd. omn. jud. d. c. paſtoral. juxta* gloſſ. Landr. *l. 3. art. 60. verb.* in welche Stadt. Weichb. *art. 8.* vel quando inferiori jurisdictio tribuitur pro coadjuvatione Imperii ſuperioris, ut inter eos quaſi communio ſit & ſocietas muneris, *l. 1. C. de offic. praf. urb. l. in hac. 30. C. de donat.* At ſecus res ſe habet in jurisdictione, feudi titulo, vel alias in perpetuum conceſſa, juxta antea dicta. *art. tit. 23. Feud. 2.*

Secundo procedunt illa omnia quoad jus ſuperioritatis, der Fürſtl. oder Gräflichen Landes-Obrigkeit: ſecus quoad adminiſtrationem juſtitiæ in cauſis civilibus, quarum cognitio non niſi ad inferiorem ſpectat. 100

Stante ergo hac ſententia, ſequitur deciſio infallibilis ad quæſtionem antea motam, quod nempe collatæ jurisdictionis omnimodæ hic ſit effectus, ut infeudatus ſolus debeat gaudere fructibus omnimodæ jurisdictionis, in qua ſuperior ipſum nequaquam impedire, vel ſubditos ejus, eo irrequiſito, citare poteſt. Quod vel maxime procedit in terris noſtris, ubi jurisdictio confertur feudatariis per modum donationis & inveſtituræ, zu belehneter Gerichtsbarkeit. quo caſu donator vel inveſtitor, non poteſt revocare jurisdictionem loci, tanquam ſemel abdicatam, juxta tradita Matth. Coler. *d. c. 1. n. 164.* 101 102

Et ita reſpond. Scab, ad requiſ. Chriſtoph. Rubels in Boltsfeld, *hisce formalibus:* Da der Lands-Fürſt, von dem eure Frage meldet, die Perſon, derer auch in eurer Frage gedacht wird, mit den Ober- und Nieder-Gerichten beliehen, und ſeine Fürſtl. Gnaden gedachter Perſon Unterthane, zu Zeugen in bürglichen und peinlichen Sachen *citi*ren wolte: So geſchicht von hochermeldter Ihrer Fürſtl. Gnaden, ſolches vermöge der Rechte, woſern des Orts, dem Hoff und Cantzeley-Brauch nach, ein anders nicht herbracht, *per Subſidium* und durch Befehl an den Unter-Richter, billich, V. R. W. *M. Aug. A. 1596.* 103

Non raro tamen fieri, quod aulici ſuis rationibus forſan innixi, cauſas arduas & pecunioſas, earumque cognitionem, quæ alias ad inferiorem magiſtratum ſpectant, ad ſe revocent, minoris interim quæſtus & præjudicii cauſis ad magiſtratus inferiores remiſſis, ſecuti hac in re Canoniſtas, qui omnia quæſtuoſa ad ſuum trahunt molendinum, ſuæque diſcretioni reſervant, ex Zaſio in *l. ſtipulatio hoc modo. 61. n. 28. ff. de verb. oblig.* refert Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. n. 166.* 104

QUÆSTIO CX.

De Foro Campetente Cauſis Criminalibus.

SUMMARIA.

1. *Proceſſus criminalis in foro non competente formatus, nullus eſt, nec de jure ſubſiſtit, n. 2. 3.*
4. *Niſi reus conſentiat in judicem incompetentem.*
5. *Quodnam forum in delictis ſit competens, & quotuplex hoc ſit, n. 6. 7. 8.*
9. *Forum domicilii competens eſt, & quodnam illud ſit, n. 10.*
11. *Domicilium quibus modis conſtituatur.*
12. *In foro domicilii conveniri poteſt reus ob delictum alibi commiſſum.*
13. *Forum delicti commiſſi, competens quoque eſt, n. 14. 15.*
16. *Delictum dicitur commiſſum, ubi eſt conſummatum, n. 17. 18. 19. 20. 21.*
22. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*

23. *Quid ſi delictum in diverſis territoriis ſit conſummatum.*
24. *Sententia Scabinorum Lipſienſ.*
25. *Homicidio in confinio commiſſo, quinam ſit judex competens.*
26. *Variæ examinantur opiniones, n. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33.*
34. *Vera deciſio, n. 35. 36. 37.*
38. *Sententia Scabinorum Lipſienſ.*
39. *Quisnam ſit judex competens delicti in via publica commiſſi, n. 40. 41. 43. 44.*
42. *Cura viæ publicæ incumbit Principibus.*
45. *In loco delicti commiſſi reus quoque abſens forum ſortitur, n. 46. 47.*
48. *Quapropter delinquens eſt remittendus ad locum delicti, n. 49. 50. 51. 52.*
53. *Remiſſiones delinquentium ubivis locorum in deſuetudinem abierunt.*
54. *Etiam in foro Saxonico: & quare, n. 55. 56.*
57. *Niſi ſponte ſua judex delinquentem remittere velit.*
58. *Quod ſæpius accidit in Germania, exhibitis a poſtulante literis reverſalibus.*
59. *In præfecturis Electoratus Saxon. ex ſpeciali diſpoſitione remiſſio locum habet, n. 60. 61.*
62. *Non tamen inter Nobiles ſub Elect. Sax.*
63. *Locum quoque habet remiſſio, proceſſu inquiſitorio in loco aliquo jam finito.*
64. *Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.*
65. *Antequam fiat remiſſio, conſtare debet de requirentis jurisdictione & crimine perpetrato.*
66. *Remiſſio ceſſat in delictis levioribus.*
67. *Cujusnam ſumptibus fieri debeat remiſſio, n. 68.*
69. *Forum deprehenſionis, competens quoque eſt, n. 70.*
71. *Hodie in loco deprehenſionis communiter proceditur inquiſitorie adverſus delinquentem.*
72. *Quod & facere judex hujus fori eſt obſtrictus, n. 73. 74. 75.*
76. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
77. *Juſtis ex cauſis judex competens prohibetur exercere jurisdictionem ſuam.*
78. *Veluti ob privilegium ſtudioſorum, militum, &c. n. 79.*
80. *Officiales Principis a quo puniendi.*
81. *In comitiis Imperialibus quinam judex competens.*
82. *Clerici peculiare ſortiuntur forum, n. 83. 84.*
85. *Apud Reformatos ubi clerici conveniantur, n. 86. 87.*
88. *Quando ratione cauſæ judex impediatur exercere jurisdictionem, n. 89. 90.*
91. *Reus ad eccleſiam confugiens a pœna immunis eſt, n. 94.*
92. *Sicuti & confugiens ad cœmeteria & hoſpitalia n. 93.*
95. *De conſuetudine hoc privilegium hodie ceſſat, n. 96.*
97. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
98. *Judex ab alio præventus, jurisdictionem ſuam exercere nequit, n. 99.*
100. *Niſi præventio fuerit fraudulenta & affectata.*

1 NOn ſufficit ad procedendum in criminalibus
quoad judicis competentiam, ut is merum
habeat imperium: ſed in illo demum judicio cauſa criminalis agitanda eſt, ubi reus forum ſortitur; Adeoque alterum, quod judicem facit competentem, eſt FORUM REI LEGITIMUM: quod requiſitum tam ad inquirendum, quam procedendum per viam accuſationis, adeo neceſſarium eſt, ut eo non obſervato, nec proceſſus ordinarius, nec inquiſitorius de jure ſubſiſtat, *l. 1. & tot. tit. C. ſi a non compet. judic. & l. 1. C. ubi de crim. agi oportet. c. ſi diligenti. 12. X. de for. compet.* Ang. Aretin. *de maleſic.* in verb. *hæc eſt quædam inquiſitio. verſ. quarto principaliter requiritur. n. 50.* Æg. Boſſ. *in pract. crim. tit. de inquiſit. n. 62. & 67.* Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 18.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 3. n. 2. & 3.* Cœpoll. *in crimin. conſ. 18. n. 22.*

2 Coram judice enim ratione fori incompetente
cauſam vel litem criminalem movere, nil aliud eſt, quam litigare coram homine privato, qui jus dicendi poteſtatem non habet, *l. 1. de offic. præſid. l. 1. & 2. ff. de offic. proconſ. l. ult. ff. de offic. præf.*
3 *urb.* Joh. Zang. *in tr. de except. P. 2. c. 1. n. 2.* Quare & nullitatis exceptio, ex defectu jurisdictionis proveniens, executionem ſententiæ impedit, Vincent. de Franch. *dec. 139. n. 5.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſput. 10. th. 5. lit. D.* Hippol. de Marſil. *in pract. crimin. §. opportuno. n. 28.* Tib. Decian. *in tr. crim. l. 4. c. 24. n. 10.* Cujus rei ratio manifeſta eſt; accuſatio ſiquidem coram incompetente judice, ſive ſit ordinarius, *l. fin. C. de except.* ſive delegatus, *l. 1. 2. & 3. C. ſi non a compet. jud.* inſtituta, & ſententia ab eodem lata, ipſo jure eſt nulla: adeo ut, licet etiam tres conformes ſententiæ ſimul militent, nunquam tamen tranſire dicantur in rem judicatam, Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. theſ. 2. lit. B.* at ſententia nulla nullam
quoque executionem parit. Quod tamen fal- 4
lit, ſi reus in judicem incompetentem, modo merum imperium habeat, conſentit & litem conteſtatur: juxta ſententiam veriorem & uſu receptam, Andr. Gail. *de pac. publ. l. 1. c. 12. n. 10.* Jul. Clar. *in pract. §. fin. qu. 42. &* Bajard. *ad Clar. qu. 39. n. 10.* Petr. Theodor. *d. diſput. 10. theſ. 5. lit. D.* Farin. *in prax. crim. quæſt. 7. n. 3.* Tib. Decian. *d. l. 4. c. 23. n. 2.*

Videndum itaque, *quodnam forum in cauſis cri-* 5
minalibus dicatur competens, quotque modis delinquens forum ſortiatur? Nam textus in *c. ult. de for. compet.* nimis generaliter loquitur, & quatuor cauſas, quibus forum ſortitur, enumerat, videlicet delictum; contractum; domicilium; locum rei ſitæ. Hoſtiens. *in ſummar. de for. compet.* tredecim ponit cauſas, quinque verſibus comprehenſas: Azo vero in *ſumm. C. de jurisd. omn. jud.* quindecim explicat: & quinquaginta duæ expoſitæ ſunt per Specul. *in tit. de compet. jud. §. 1.* plures enumerat Maria Soc. *in rubr. extr. de for. compet.* quæ aſcendunt uſque ad ſummam 119. At generales ſunt hæ cauſæ omnes, tam ad cauſas civiles, quam criminales propoſitæ, Joh. Zang. *in tr. de except. P. 2. c. 1. n. 8.*

Specialiter autem, de foro competente in crimi- 6
nalibus cauſis, agens Azo *d. l.* tres modos refert, videlicet locum delicti: locum, ubi lis eſt conteſtata: & locum, ubi latitat reus. Æg. Boſſ. *in pract. crim. de for. compet.* quinque conſiderari jubet, quæ faciant judicem competentem vel incompetentem, nempe perſonam, cauſam, rem ipſam, tempus, & locum: A quo non multum diſcrepat Tiber. Decian. *in tr. crim. l. 4. c. 3.* ubi quam plurimas ſubdiviſiones, modosque modorum po-
nit. Alii vero modos, quibus delinquens forum 7
forti-

Digitized by Google

ſortitur, deſumunt vel ex domicilio rei: vel ex loco, in quo reus vel deliquit, vel deprehenſus eſt: vel ex perſona punienda: vel ex cauſa. vid. Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. theſ. 5. lit. D.* Joh. Zang. *d. c. 1.* Andr. Rauchb. *P. 1. qu. ult.* Sed intricate admodum & confuſe hæc omnia ab Interpretibus tractantur, ut vix quicquam certi inde haurire liceat.

8 Breviter autem & accurate hac de re agendo, ſecundum *conſuetudinem hodiernam, & in terris Saxon. receptam,* triplex meo judicio conſtitui poteſt forum in cauſis criminalibus, nempe *domicilii: delicti commiſſi: & deprehenſionis rei*; Solet enim delinquens hodiernis moribus conveniri, & contra eum inquiſitorie, aut per viam accuſationis procedi, ubi domicilium habet, vel in loco ubi delictum fuit perpetratum, vel in loco, ubi deprehenſus eſt: Præter hoſce modos vix alius dari poterit, quo reus forum ſortiatur; etſi enim ratione cauſæ, vel privilegii, adhuc alii a quibusdam apponantur modi: illi tamen exceptionem potius, quam regulam conſtituunt, ut infra dicam *n. 77. & ſeqq.*

9 Primum forum in criminalibus cauſis eſt forum domicilii; Abſque dubio enim ſortitur forum delinquens, ubi ſuum domicilium habet, *l. 2. C. de juriſd.* ubi Sichard. *l. 1. ff. de interd. & releg. l. relegatorum. 7. §. interdicere. 10. ff. eod. tit. c. licet. 10. X. de for. competent.* Joh. Zang. *in tr. de except. P. 2. c. 1. n. 246.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. theſ. 5. lit. D.* Andr. Rauchb. *P. 1. qu. 50. n. 11.* Proſp. Farin. *in prax. crim. qu. 7. n. 1. & 2.* Tib. Decian. *in tr. crim. l. 4. c. 16. n. 1.*
10 *& ſeqq.* Intelligo autem domicilium habitationis, *l. 19. §. 1. & l. ult. ff. de jud. l. 2. C. de juriſd.* non etiam originis ſeu naturale domicilium: quod ex generali Germaniæ conſuetudine non amplius obtinet, Tob. Paurmeiſt. *l. 2. de juriſd. c. 8. n. 38.* nec attenditur, niſi reus ibi deprehendatur, Dd. in *l. incola. ff. ad municip.* & in *l. herus. ff. de*
11 *judic.* Quodnam vero proprie alicujus ſit domicilium, & quomodo hoc conſtituatur, de hoc videatur pleniſſime Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. &* Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 1. n. 9. & ſeqq.*

12 Conveniri autem poteſt delinquens in loco domicilii ob delictum alibi commiſſum, non ſolum ſi ibidem deprehendatur, de quo forſan minus dubium eſt, juxta tradita Zang. *d. c. 1. n. 248.* quo caſu tam inquiſitorie, quam per viam accuſationis, adverſus eum agi poteſt; neque enim tam locus domicilii, quam deprehenſionis tum attenditur: ſed & quando abſens aut fugitivus eſt delinquens, ſi accuſator ad bannum agere velit. vid. Rauchb. *d. qu. 90. n. 11.*

13 Secundum eſt forum delicti commiſſi; Sortitur namque delinquens forum etiam eo in loco, in quo delictum ſeu crimen, quod publicum eſt, perpetravit, *l. 3. ff. de offic. præſid. l. ſi cui. 7. §. pen. & l. fin. ff. de accuſat. l. ſolent. 7. ff. de cuſtod. reor. l. 1. &* Auth. *qua in provincia. C. ubi de crim. agi oportet. Nov. 69. c. 1. l. 1.* ubi Bald. *C. ubi ſenat. vel Clar.* Tiber. Decian. *d. l. 4. tr. crim. c. 7. n. 1.* Proſp. Farin. *d. qu. 7. n. 1.* Joh. Zanger. *d. P. 2. de except. c. 1. n. 221.* Andr. Rauchb. *P. 1. q. 50. n. 9. & 10.*

14 De quo etiam eſt textus in jure Sax. *l. 3.* Landr. *art. 25.* in verb. binnen Märcken, oder binnen auswendigen Gerichten, darff niemand antworten, er habe denn da Wohnung oder Gut innen, oder verwirckt ſich mit Ungerichte darinnen. *ubi Gloſſ. Germ. in verſ.* was auſſerhalb dem Gerichte. *n. 5. verſ.* das ander iſt. unde apertiſſime liquet, in loco criminis perpetrati delinquentem conveniri poſſe: etiamſi ibidem domicilium non habeat. Quin & hoc forum delicti in cauſis crimina- 15
libus eſſe principalius, tradit Ant. Teſſaur. *dec. 90.* Vincent. de Franch. *dec. 57.* & ſicuti in civilibus forum domicilii, ita & in criminalibus delicti forum omnia alia fora ſuperare, ſcribit Tib. Decian. *in tr. crim. l. 4. c. 18. n. 9.* dat enim juriſdictionem in facinoroſum ei, qui alioquin rei judex non eſt, *c. licet. ſ. ext. de foro compet.* omneque privilegium fori tollit & dignitatem, *l. 1. in fin. C. ubi ſenator.* Auth. *qua in provincia. C. ubi de crim.* ubi Matth. Weſenb. *in rubr. n. 47.*

Circa hoc forum quæri ſolet PRIMO, *quisnam proprie dicatur locus delicti commiſſi, an in quo maleficium eſt inchoatum: an vero in quo conſummatum eſt?* veluti Titius, ſtans in territorio Sempronii, lapide interfecerit, aut injuriis verbalibus affecerit Cajum, ſtantem aut ſedentem in territorio Seji, anne h. l. Titius forum ſortietur in territorio Sempronii, ubi ſtetit, vel Seji, ubi occiſus & injuriatus extitit? 16

Q. 1. Num forum delicti dicatur, in quo inchoatum, vel in quo conſummatum fuit delictum?

Cynus in *l. un. C. ubi de poſſ. agi oport.* allegatus a Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 1. n. 231.* ſtatuit, delictum fuiſſe commiſſum in territorio Sempronii, ubi percutiens ſtetit, a tempore ad locum arguendo; quemadmodum enim, ſi quis lethaliter vulneratus ſit, & poſtea decedat, initium temporis inſpicitur, *l. huic. 15. in pr. & l. ita. 52. ff. ad L. Aqu.* ita & inſpici debet in caſu propoſito locus agentis, ubi percuſſio facta, aut injuriæ fuerunt evomitæ, *arg. l. vinum. 22.* ubi Bart. *ff. ſi cert. petat.* Proſp. Farin. *in prax. crim. q. 7. n. 44. & ſeqq.* ubi pro reſolutione hujus quæſtionis caſus aliquot diſtinguit: quibus tamen rem magis intricatam, quam manifeſtam reddere videtur. 17

Sed rectius aſſerit Joh. Zang. *d. P. 2. de except. c. 1. n. 233.* locum delicti conſummati attendendum eſſe, adeoque in caſu propoſito Titium in territorio Seji, ubi Cajus occiſus vel injuriatus ſtetit, forum ſortiri: quem ſequitur Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 3. lit. B.* 18

Tum, quod in delictis qualitas potius patientis, quam agentis conſideretur, *l. 43. ff. de rit. nuptiar.* Bart. in *l. libellor. ff. de accuſ.* 19

Tum, quod delictum in loco, ubi perficitur, ſuam accipiat formam, per quam dicitur eſſe delictum, *arg. l. 9. §. 3. ff. ad exhibend.* Bald. in *l. ſi quis. 5. n. 7. C. de epiſcop. & cleric.* ubi dicit, quod quando proponitur puella rapta in Peruſino territorio, compreſſa vero in Cortonenſi territorio, Cortonenſis judex delicti competens ſit; propterea, quod in Cortonenſi territorio delictum fuerit conſummatum, quanquam ratione attentati judex Peruſinus raptorem puniat. 20

Secundum hanc ſententiam pronunciat. Melch. a Koßboth: 21
Es könte denn, wie recht, dargethan und beygebracht werden, daß der Entleibte auf eurem Gebieth und Bothmäßigkeit geſtanden, und daſelbſten geworffen und umbracht worden: Auf ſolchen Fall wäret ihr als *Judex competens,* unangeſehen der Thäter, als er den Wurff gethan, und die Entleibung vollbracht, auf eures Nachbars Gerichten und *Territorio* geſtanden, in dieſer Sache zu verfahren und zu *inquiriren* wohl befugt, V. R. W. *M. Nov. A. 1630.*

Digitized by Google

22 Nec obſtat argumentum Cyni; Siquidem inter tempus & locum hoc caſu eſt magna diverſitas, ut mirum haud ſit, nil inde probari, ſecundum Nic. Everh. *in top. Loc. a temp. ad locum. n. 2.* nam eo ipſo, quo quis lethaliter eſt vulneratus, delictum fuit conſummatum, adeoque eventus poſtea ſecutus retrotrahitur: ſecus vero eſt, ſi in hoc loco quis ſtet, & alibi ſtantem interficiat; tunc enim hoc in loco delictum conſummatum non eſt, adeoque nec occiſor forum delicti hoc in loco, ubi ſtetit, poteſt ſortiri, prout ita reſpondet Zang. *d. c. 1. n. 255.*

23 Ex qua deciſione porro ſequitur, ſi delictum in diſtinctis territoriis fuerit conſummatum, cujusque territorii Dominum judicem delicti eſſe competentem: eatenus nempe, quatenus crimen in ſuo territorio perpetratum & conſummatum fuerit, veluti ſi quis alterum in Titii territorio verberet, eumque in Seji territorium fugientem inſequatur & percutiat: quo caſu uterque, Titius & Sejus, judex eſt competens, unusquisque ſcil. ratione plagarum in ſuo territorio percuſſo inflictarum.

24 *Reſpondimus ita Volckmaro Hildebr. a* Zehmen: Hat ein Bauer, ſo wohl auf euren, als des Amts Gerichten, ein Mägdlein dermaſſen geſchlagen, daß es zu Bette liegen, und groſſe Schmertzen im Leibe ſonſt leiden muß, ſie auch hierüber gepfändet: Ob nun wohl der Bauer ſolches Pfand in die Amts-Gerichte eingeliefert; daher der Schöſſer ſelbiges Orts die Verbrechung zu ſtraffen bedacht: Da aber dennoch der Bauer entweder geſtändig ſeyn, oder wie recht, überwieſen würde, daß er das Mägdlein auf euren Gerichten angefangen zu ſchlagen, daſſelbe aber hernacher auf den Amts-Gerichten vollbracht: So wäret ihr ſolche Verbrechung und diejenigen Schläge, ſo auf euren Gerichten verübet worden, zu ſtraffen wohl berechtiget, V. R. W. *M. Aug. A. 1626.*

Q. 3. Quisnam ſit judex competens homicidii in confinio commiſſi?

25 Secundo quæritur, *quisnam judex competens ſit delicti, puta homicidii, in confinibus vicinis, & ſeſe quaſi contingentibus commiſſi?* de qua quæſtione multum inter *Dd.* controverti ſolet, variæque de hac extant opiniones:

26 Quarum *prima* vult conſiderari locum, in quo caput reperitur, ceu pars principalior, *l. cum in diverſis, 44.* ubi Dd. comm. *ff. de relig. & ſumpt. funer. l. 17. C. de pœn.* unde & denominatio fieri debet: quam opinionem communem uſu & praxi receptam dicit Petr. Theod. *in colleg. crim., diſp. 4. th. 3. lit. B.* Joh. Zang. *de except. P 2. c. 1. n. 137.* ubi tamen ea ſic limitatur, ut, ſi occiſus ita jaceat proſtratus, ut caput ejus tangat de utroque confinio, uterque Dominus ſit judex competens, ſecundum Bald. in *l. 2. n. 1. C. ubi de crim. agi oportet.* Nic. Everh. *in Loc. top. ab extremis, n. 1.* 27 Verum labili nititur hæc ſententia fundamento, nec deciſio hujus quæſtionis a præſtantia partis dependet: ſed petenda eſt ex conjecturis, quibus in hoc vel illo loco homicidium commiſſum fuiſſe, colligitur: maxime ſi caput a trunco avulſum proponatur.

28 *Secundo* vero alii ei cognitionem deferunt, in cujus territorio cor, ſeu pars corporis, quæ continet cor, reperitur; eo, quod cor pro præſtantiſſimo & principaliſſimo hominis membro habeatur, quippe quod tanquam fons vitæ, primum eſt in vivendo, & ultimum in moriendo. Sed & hæc ſententia ex ratione modo adducta facillime corruit; præterquam enim, quod de hoc ipſo, an ſcilicet cor ſit fons vitæ, primum in vivendo & ultimum in moriendo, inter Phyſicos & Medicos magna adhuc ſit concertatio; haudquaquam concedo, ex parte principaliori de hac quæſtione dijudicandum eſſe, juxta modo dicta.

Tertia eſt opinio Henr. Bocer. *in tr. de jurisd. c. 9. n. 12.* dicentis, illum locum potiorem eſſe, in quo homicida ſtetit. 29 Sed huic adverſatur, quod dixi & probavi antea, in loco delicti conſummati, ubi ſcil. occiſus reperitur, delinquentem forum ſortiri, Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 1. n. 233.* cui accedit, quod in delictis qualitas patientis potiſſimum, non etiam agentis conſiderari debeat, *l. 43. ff. de rit. nupt.* Zang. *d. l. n. 232.*

Et quomodo, quæſo, conſtare poteſt, in quo loco homicida ſteterit? 30 quin & in dubio ibi ſtetiſſe præſumitur, ubi ipſe occiſus reperitur; conjectura enim Boceri, ut nempe ex loco vulneris, an adverſum vel averſum ſit, ea de re ſtatuatur, longe incertiſſima eſt; ſiquidem contingere vix poteſt, ut circa ullam agitationem aut vacillationem vulneratum corpus recta procubuerit, ut monet Reinh. Bach. *in animadv. ad Hier. Treutl. P. 1. diſp. 19. th. 4.*

Quarto opinatur Niell. *diſp. feud. ult. in coroll.* 31 competentem judicem hoc caſu eſſe eum, in cujus territorio trucidatus ſolis pedibus incumbere reperitur; ex hac potiſſimum ratione, quod homicidium perpetratum dici debeat eo in loco, in quo pedes occiſi reperiuntur; ibi enim trucidatum, cum gladio transfigeretur, vel glande aliove quovis telo trajiceretur, ſtetiſſe dicendum; adeoq; etiam eo in loco, non autem quo moriens capite vel media corporis parte cecidit, vulnus lethale accepiſſe, præſumendum eſt; notiſſimum ſiquidem eſt, cadentem longe alium locum capite & reliqua corporis parte occupare, quam eum, quo antea, cum transfigeretur, ſtetit: pedes vero eundem locum ſervare, quem antea occupabant, vel ſaltem ei proximum; unde ſequitur, ad illius etiam loci judicem ſpectare cognitionem.

Verum recte quidem aſſerit Niell. locum perpetrati & conſummati homicidii attendendum eſſe: 32 at eo in loco, in quo pedes reperiuntur, indubitate delictum perpetratum fuiſſe, admodum incertum eſt; vel ipſo fatente Niellio.

Quid enim, ſi lethali vulnere affectus adhuc aliquod itineris ſpacium procurrat, vel ſeipſum provolvat? 33 quid ſi pedes, cum vulneratus pronus cadit, alium occupent locum? quit ſi quis in fuga transjiciatur, & ſic alio in loco, quam ubi delictum fuit commiſſum, in terram decidat & pedibus procumbat? & certe frequenter fieri ſolet, ut corpora ab homicidis occiſa in alium petrahantur locum: rariſſime vero contingit, ita quem occidi, ut citra ullum corporis motum protinus corruat; Quæ ſane fragilitatem hujus ſententiæ luculenter probant, ut ei inhærere, vix conſultum videatur.

Hæc ita ab *Interpp.* diſputari, & hinc inde 34 ventilari ſolent, ex quibus tamen certi quid definire non licet: Et ut veritatem fatear, in uno aliove certo caſu, ejusmodi præſumptiones & indicia occurrere poſſunt, ex quibus quæſtionem hanc decidare haud difficile foret: quæ tamen, cum alibi deficiant, rem totam expeditam reddere nequeunt; etenim ſi interfecto vulnus ſit inflictum, tum ſanguine in uno tantum territorio apparente, ibi delictum perpetratum fuiſſe, haud inepte cenſeri poterit. At ſanguine in nullo territorio apparente, 35 tunc ſi percuſſione facta, ſtatim fons vitæ fuerit petitus, ita ut veroſimile ſit trucidatum pedem de loco, in quo ſtetit, movere non valuiſſe, judicem competentem eſſe eum, in cujus territorio occiſus pedibus

bus incumbere reperitur, non male quis exiſtimaverit; Ut ſic quæſtionem hanc judicis arbitrio ex circumſtantiis, indiciis, & præſumptionibus cujuſque facti occurrentibus, decidendam relinquere haud verear; qui probe & exacte perpenſis criminis & caſus cujuſque qualitatibus, de hoc faciliime judicari poteſt. Quod ſi tamen conjecturæ, ex quibus alias deciſio petenda, prorſus deficiant: aut tales occurrant, ex quibus nil veroſimile colligendum; tum in dubio cognitionem & coercitionem criminis, ad utriuſque territorii Dominos ſimul pertinere, exiſtimo. Quæ ſententia cæteris æquior videtur, & eſt Bald. in *l. arbor. 19. ff. comm. divid.* Hier. Treutl. *vol. 1. diſp. 19. th. 4.* ubi Reinh. Bachov.

36 (verit;) 37 (lime)

38 *Secundum quam etiam pronunt. ad conſultat. Melch. a* Roßbach: Iſt unlängſten an dem Ort, da eure Gerichten mit des Benachbarten von Adel Bothmäßigkeit grentzen, eine Mordthat begangen; und der entleibte Cörper gleich auf der Grentze funden worden, alſo daß man nicht wiſſen kan, in welchen Gerichten ſolche Mordthat eigentlichen verübet, und verbracht worden: Da man nun aus den Umſtänden ſolches nicht muthmaſſen und ſpühren könte: derowegen denn vor allen Dingen Erkundigung eingenommen wird: So möchte die Auffhebung des todten Cörpers, und Beſtraffung der Ubelthat, von euch und eurem Nachbar als denen Gerichts-Herren, zugleich geſchehen, W. R. W. *M. Nov. A. 1639.*

39 Tertio quæritur, *ad quemnam cognitio criminis in via publica perpetrati pertineat.* Haud pauci arbitrantur, hoc caſu ei, qui merum imperium in territorio circa viam publicam habet, cognoſcendi & puniendi facultatem competere, Henr. a Roſenth. *de feud. c. 5. concl. 21.* Guid. Pap. *dec. 573.* Henr. Bocer. *de regal. c. 2. n. 145.* Cæpoll. *de*

Q. 4. Quis judex ſit competens criminis in via publica perpetrati?

40 *ſervit. c. 3. n. 30.* Rol. a Vall. *vol. 2. conſ. 42. n 35.* Quia cui merum Imperium in univerſo territorio conceſſum eſt, ei quoque hoc ipſum in qualibet territorii parte conceſſum eſſe, intelligitur, *arg. l. 239. §. 1. ff. de verb. ſignif.* proinde cum via publica per alicujus territorium tranſeat, & ejuſdem quaſi pars ſit, ei quoque in via publica merum imperium conceſſum cenſebitur.

41 Quibus tamen alii contradicunt, exiſtimantes, cognitionem ac coercitionem criminis in via publica commiſſi, competere ei, cujus eſt jus regale in eadem via publica, Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 1. n. 241.* Joh. Borch. ad *c. un. quæ ſint regal. n. 25.* Joh. Schneidw. *de feud. P. 2. n. 102.* Matth. Steph.

42 *de jur. Imp Rom. l. 2. P. 1. c. 7. n. 400.* Thom. Mich. *de jur. concl. 50.* Regn. Sixt. *l. 2. de regal. c. 2.* Quæ ſententia etiam probabilis eſt; incumbit ſiquidem Imperatori, nec non Ducibus, Comitibus, aliiſque Principibus, qui viam publicam habent, ut curent ea, quæ ad ſecuritatem hujuſmodi viæ ſpectant; quo videl. a malis hominibus purgetur, & ne a latronibus, plagiariis, prædonibus & furibus infeſtetur, Waremund. ab Ehrenb. *c. 5. n. 37. de regn. ſubſid.* Dom. Arum. *ad aur. bull. c. 1. th. 11. diſc. 1.* Andr. Gail. *l. 2. obſerv. 64. n. 2. 3. & 4.* congruit enim ei, cui viarum publicarum tuitio atque cura permiſſa eſt, ut pacata & quieta ſit provincia, & malis hominibus careat, *l. 1. §. quies. ff. de off. præf. urb. l. 13. ff.*

43 *de off. præſid.* Quo reſpectu etiam via publica inter regalia connumerari ſolet, Henr. Arniſ. *de jurib. maj. minor. c. 5.* Regn. Sixt. *d. c. 2. n. 9.* Roſenth. *de feud. d. c. 5. concl. 20.* æquiſſimum ergo eſt, ut & iis, quibus hoc regale competit, cognitio de crimine in via commiſſo tribuatur.

44 Quicquid tamen ſit, in terris Electoratus Sax. prior opinio peculiari conſtitutione, a D. Georgio Duce Saxoniæ laudatiſſimæ memoriæ, *A. 1506.* introducta, & poſtea *A 1600.* confirmata eſt: verba conſtitutionis hæc ſunt: Hierauf erklären und verwilligen wir, daß nun hinfort unſere Unterthanen alle Händel, ſo ſich auf den Straſſen begeben, da ihnen ſonſt die Ober-Gerichte zuſtehen, unverhindert vor unſern Amtleuten zu richten ſollen haben, und darvon nichts ausgeſchloſſen; Allein alle Gewalt-Sachen, Raub und Zugriffe, auch öffentliche ſchädliche Thaten, welche Uns aus Krafft der Regalien, und Fürſtl. Obrigkeit zu richten zuſtehen, wollen wir vorbehalten haben. Extat tenor apud Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 1. n. 244.*

Quarto denique & hoc quæritur: *An in loco, ubi delictum fuit commiſſum, reus quoque abſens, forum ſortiatur, & ita in loco delicti perpetrati adverſus delinquentem etiam abſentem procedi queat?* 45 Etenim, ſi delinquens in loco delicti reperiatur, dubium prorſus non eſt, quin ibidem forum etiam ſortiatur, *l. 1. C. ubi de crim.* nam tunc quoad omnes effectus ratione tam perſonæ, quam bonorum ubicunque ſituatorum, judicis delicti juriſdictioni ſubjicitur, Panor. *in c. ult. n. 6. & 7. ext. de for. compet.* Andr. Rauchb. *P. 1. qu. 50. n. 10.* Petr. Theod. *in coll. crim. diſp. 4. th. 3. lit. B.* at quando abſens eſt delinquens, res omni dubio carere 46 non videtur: nihilominus tamen & reum abſentem in loco delicti forum ſortiri, vulgo Dd. arbitrantur: quod tamen Rauchb. & Petr. Theod. *d. l.* aliter non concedunt, niſi reo in loco delicti, priuſquam inde aufugiat, citatio fuerit inſinuata.

Q. 5. An in loco delicti commiſſi adverſus reum fugitivum quoque & abſentem queat procedi?

Sed praxis contrarium docet, & in loco delicti commiſſi cauſam criminalem adverſus abſen- 47 tem etiam reum quotidie agitari videmus: etiamſi citatio præſenti non ſit inſinuata; Nam judex delicti, abſentem per ſubſidium iſtius juriſdictionis, ubi deprehenditur: vel ſi latitat, edicto publico in tribus diverſis trium Dominorum territoriis affixo, citare, & adverſus non comparentem ad bannum procedere ſolet, Rauchb. *d. q. 50. n. 30.* quod tam in proceſſu criminali ordinario, quam inquiſitorio, uſu ita obſervari, præſertim in foro Saxon. experientia docet.

Quin & judex ita requiſitus, citationem judicis delicti exequi, reoque injungere debet, ut in 48 foro delicti copiam ſui exhibeat: quandoque etiam ad requiſitionem reum deprehenſum vinculiſque ligatum eo remittere debet: Hocque eſt, quod vulgo dicunt, remiſſiones adeo neceſſario fieri debere, ut judice delicti id flagitante, domicilii judex, licet ſeipſum ad jus reddendum paratum dixerit, remiſſionem declinare nequeat, Andr. Rauchb. *d. q. 50. n. 19.* Joh. Zanger. *de except. P. 2. c. 1. n. 247.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 4. lit. C.* Proſp. Farin. *in prax. crim. q 7. n. 19. & ſeqq.*

Quæ ſententia non modo textibus expreſſis 49 probatur, *l. 3. ff. de re milit. l. 28. §. 15. ff. de pœn. l. 7. §. 4. & l. fin ff. de accuſat. Nov. 60. c. 1. Nov. 134. c. 4. & 5. c. 1. extr. de raptor. c. fin. ext. de for. compet. can. ſi peccaverit. 2. q. 1.*

Sed & rationibus firmatur; *tum*, quo certio- 50 res probationes, judice quaſi in re præſenti cognoſcente, haberi poſſint, *Nov. 69. c. 1. §. 1. tum*, quod 51 durum ſit, offenſum atque damnum paſſum, ad litigandum alibi adſtringi, haud abſque ſumptibus majoribus, *d. Nov. 69. c. 1.* Rauchb. *d. q. 50. n. 8. tum*, 52 quia

quia plus ſolatii accedit læſis iſto crimine, ſi in eorum conſpectu & in loco delicti commiſſi vindicta de fontibus ſumatur, *d. l. 28. §. pen. ff. de pœn.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 7.*

53 Verum, hæ remiſſiones delinquentium ubivis fere locorum hodie in deſuetudinem abierunt; nam apud Italos eas non ſervari, teſtatur poſt Dd. in *clem. c. paſtoralis. de re jud.* Bartol. in *l. ſepulchri violat. ff. de ſepulchr. violat.* Bald. in *l. 1. C. ubi de crim. agi oport.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. opportune. n. 35.* & in *l. un. n. 143. C. de rapt. virg.* Rol. à Vall. *vol. 2. conſ. 60. n. 22.* Grammat. *dec. 26. n. 3.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q. 38. n. 20.* Andr. Rauchb. *P. 1. q. 50. n. 24.* idemque in Flandria & pleriſque in locis practicari, affirmat Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 35. n. 5.* hancque ſententiam communi totius Chriſtiani orbis uſu & praxi receptam eſſe, dicit Did. Covarr. *c. 11. pract. q. n. 10.*

Q. 6. An & quando remiſſio delinquentis ad locum delicti fieri debeat?

54 Neque in foro Saxon. res aliter ſe habet, ut nil quicquam verear ejuſmodi ponere regulam, quod remiſſio delinquentis ad locum delicti, neceſſario fieri non debeat, nec judex domicilii, vel ubi reus eſt deprehenſus, ad remiſſionem ſit obſtrictus.

55 Quæ regula conſuetudine ita probata eſt, ratione tamen haudquaquam deſtituitur; Notum ſiquidem eſt, quod Nobilibus ac civitatibus hodie communiter juriſdictio privative & abdicative, jure feudi concedatur, prout dixi *quæſt. præced. n. 96.* quare a Principe ſuperiore, judices inferiores in exercitio juriſdictionis per actum remiſſionis tur-
56 bari nequeunt. Minus vero in judiciis inferioribus ejuſmodi remiſſio locum ſibi vendicabit; quum par in parem non habeat imperium, *l. 4. ff. de recept. arbitr.* quam ob cauſam etiam, cum non amplius in Romano-Germanico imperio, ut olim, omnes ditiones uni Principi pareant, inter Principes & Status Imperii, eorumque ſubditos, hæ remiſſiones hoc tempore minus frequentantur, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 8.* Mod. Piſtor. *vol. 1. conſil. 29. n. 6. & 7.* Andr. Gail. *l. 1. de pac. publ. c. 17. n. 30.* Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 7. n. 28.* Herm. Vult. *l. 2. juriſpr. Rom. c. 1. n. 43.* Andr. Rauchb. *P. 1. q. 50. n. 25.* Petr. Theod. *d. diſp. 4. th. 3. lit. D.*

57 Hæc tamen regula, *limitatur primo*, ſi judex ultro & ſponte ſua, ſeu ex urbanitate, alii judici remiſſionem petenti gratificari velit; Etſi enim juxta regulam judex obſtrictus non ſit, ut pari vel etiam ſuperiori judici delicti, (a quo ipſi jure feudi privative juriſdictio conceſſa fuit,) delinquentem in territorio ſuo deprehenſum remittat: attamen ſi id ipſi placuerit, ultro & nulla neceſſitate coactus hoc facere poteſt, Andr. Rauchb. *d. qu. 50. n. 25.*

58 Quin imo plerumque in Germania & aliis provinciis, Principes & Status, eorundemque ſubditi, precario & jure amicitiæ ac vicinitatis, propter exemplum, ad locum delicti facinoroſos remittunt, ſub antigrapho tamen, ſeu literis reverſalibus, **auf einen Revers und Gegen-Bekenntniß**, quibus judices loci, ubi delictum commiſſum, cavent, nil ſcilicet per hanc remiſſionem, quam non jure, ſed precibus obtinuiſſent, juriſdictioni vel ſuperioritati ipſorum derogatum iri, ſeque in caſu ſimili idem facturos eſſe, Andr. Gail. *l. 1. de pac. publ. c. 16. n. 31.* Joh. Harppr. *in tract. crim. ad §. 5. n. 59. Inſtit. de oblig. quæ ex delict. naſc.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 3. lit D.* Andr. Rauchb. *d. q. 50. n. 25.*

Secundo limitatur in præfecturis Electoratus 59
Sax. in quibus ſi crimen admiſſum ſit, judices ſub
Electoratu inferiores, quæſtori præfecturæ peten-
ti, delinquentem deprehenſum remittere tenen-
tur, ex peculiari *ord. prov. de A. 1555. ſub tit.* **Daß
man die Ubelthäter, ſo in den Aemtern verbrochen
und entwichen, wiederum in die Aemter folgen ſoll
laſſen.** Tenor ſanctionis hic eſt: **Nachdem ſich** 60
**auch offtmahls zuträgt, daß diejenigen, ſo in unſern
Aemtern und Gerichten verbrechen, ſich flüchtig
machen; auch bisweilen aus den Banden würcken,
und in unſer Unterthanen Gerichten wiederum zu
Hafft gebracht werden: Als wollen und verordnen
wir, daß auf unſerer verordneten Regierung An-
ſuchung, die Gerichtshaber die Verbrecher in unſer
Aemtern Gerichte, darinn die Verbrechung geſche-
hen, ohne Weigerung, wiederum zu gebührlicher
Rechtfertigung folgen laſſen ſollen: welches einem
jeden an ſeinen Gerichten unnachtheilig ſeyn; und
gegen den Verbrecher anders nicht, denn nach ge-
meinen landläufftigen Rechten verfahren werden
ſoll.** Quare ſi crimine in præfectura quadam 61
commiſſo, delinquens in ditionibus Nobilium, ci-
vitatum, aliorumque judicum Electoratui Saxo-
nico ſubjectorum deprehendatur: dubium prorſus
non eſt, quin judices hi inferiores, ſecundum præ-
dictam ordinationem provincialem, reum ad lo-
cum delicti, Illuſtriſſimo Dn. Electore hoc poſtu-
lante, remittere teneantur: Quod & praxis quo-
tidiana docet, Andr. Rauchb. *d. q. 50. n. 26.* Petr.
Theod. *in d. diſp. 4. th. 3. lit. D.*

Notandum tamen, prædictam ordinat. pro- 62
vincialem, de præfecturis ſolummodo loqui, in quib. vices Principis tenent quæſtores ſive præfecti, *in verb.* **ſo in unſern Aemtern oder Gerichten verbrechen. rc.** quare ad Nobiles alioſve judices hæc ſanctio extendenda non eſt, in quorum territoriis crimine aliquo commiſſo, alius Nobilis, aut judex, delinquentem in ſuo territorio deprehenſum, ad locum delicti nequaquam remittere obſtrictus eſt: niſi ſponte ſua hoc facere velit; nam par in parem poteſtatem non habet, *l. 3. & 4. ff. de recept. arbitr. l. 1. §. 4. ff. de jurisd.* Quod & ſæpius ſic practicatum ſcio: quamvis aliter ſentiat Thoming. *dec. 5. n. 4.*

Tertio limitatur, ſi in loco delicti delinquen- 63
te deprehenſo, inquiſitio formata, cauſa criminalis ventilata, & ſententia jam lata fuerit: iiſque peractis reus aufugiat: Quo caſu, ſi alibi & in alterius territorio deprehendatur, judex iſte ad locum delicti reum remittere debet, ne ſcil. proceſſu jam finito, lata ſententia eludatur, & fruſtratoria reddatur.

Prout ita reſpondimus Joh. Ge. a **Zehmen in Steinbach**, *M.* 64
Mart. A. 1626.

Hiſce ergo caſibus etiamnum hodie remiſſio 65
delinquentis frequentari ſolet: ubi probe notandum,

Primo, antequam ea fiat, requiſito judici conſtare debere, tam de requirentis jurisdictione, quam de crimine vere aut veroſimiliter ab eo, cujus remiſſio petitur, perpetrato: unde ſummaria inquiſitio præcedat, neceſſe eſt, quæ oriatur ex delicti iſtius probatione ſummaria ſaltem, a requiren-

Digitized by Google

te literis requiſitoriis inſerta, Bald. in *l. 1. C. ubi de crim. agi oport.* Guid. Pap. *dec. 262. n. 1.*

66 *Secundo* remiſſio quoque locum non habet, niſi in delictis gravibus; nam in levioribus criminibus remiſſio non conceditur, *l. 3. in pr. ff. de re milit. Nov. 134. c. 8.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. q. 38. n. 23.* Proſp. Far. *d. q. 7. n. 36.* quod nec jure Saxonico aliter obſervatur: quicquid etiam in contrarium dicat Rauchb. *d. q. 50. n. 21.* Thoming. *dec. 5. n. 8.* Petr. Theod. *d. diſp. 4. th. 3. lit. D.* per textum in *art. 68. l. 1.* Landr. ex quo tamen nil prorſus probari poteſt.

67 *Tertio* fieri debet remiſſio expenſis remiſſionem petentis, non autem requiſiti judicis, ſi ſcil. ex officio procedat: quod ſi vero ad inſtantiam partis remiſſio petatur, æquum eſt, & ut ſumptus ab ea refundantur: quod & verum eſt, ſi ipſemet incarceratus, vi privilegii ad judicem ſuum ſe remitti petat; quo caſu ipſemet reus ad expenſas eſt obſtrictus, Far. *dict. q. 7. n. 39.* ubi plures allegat.

68 Quin & hoc ipſum eo extendendum eſt, ut requirens ac petens remiſſionem, omnes indifferenter ſumptus in delinquentis incarceratione factos, reſtituere debeat, practica hoc obſervante.

69 Tertium forum eſt deprehenſionis: nocentes ſiquidem rei forum etiam ſortiuntur, ubi reperiuntur ac deprehenduntur, *l. 1.* ubi Herm. Vult. *n. 36. & ſeqq. C. ubi de crim. agi oport. l. 1. C. ubi quis de curiali.* maxime ſi ſint vagabundi, qui alias ubique locorum, de delicto ubicunque commiſſo puniri poſſunt, adeo ut nec remiſſionis neceſſitas ibi militet, gloſſ. in *d. l. 1. C. ubi de crim.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de judic. n. 16.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 7. num 13 & ſeqq.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 3. in fin.* Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 1. n. 249.*

70 Neque enim fugitivus & vagabundus de fori incompetentia excipere poteſt, *arg. l. 1. C. in quib. cauſ. colon. cenſit. dom. accuſ. poſſ. l. 11.* Matth. Col. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 28.* & huc verba faciunt *ord. prov. de A. 1555. ſub. tit.* von Unkoſten der peinlichen Rechtfertigung. §. würden ſie aber. in verb. und ſolches nicht allein auf den Fall, wenn die Verbrecher an denen Orten, da ſie verbrochen! ſondern auch auſſerhalb derſelben in frembden Gerichten zu Gefängniß bracht ſeyn. *c.*

71 Idque minus dubii habet temporale hodierno, quo plerumque ex officio per modum inquiſitionis adverſus facinoroſos proceditur; eo loco ubi reperiuntur.

Q. 7. An judex loci, in quo delinquens deprehenditur, ſit obſtrictus ad inquiſitionem & coercitionem criminis?

72 Sed quæſtio hic incidit non adeo expedita; *utrum judex loci, in quo delinquens reperitur, ad inquiſitionem & coercitionem ejus ſit obſtrictus?* Haud raro enim accidit, ut judex delicti commiſſi, nolens impendere ſumptus, inquiſitionem & punitionem criminis negligat, nec delinquentem alibi repertum & deprehenſum ſibi remitti petat, ſed cauſam totam judicio loci, ubi reus fuit repertus, committat: quo caſu dubium oritur; num ille judex adverſus delinquentem, ob crimen alibi commiſſum inquirere, eumque punire teneatur.

73 Quod affirmare non dubito; Equidem multum intereſt reipublicæ, ne delicta impunita remaneant. *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil. l. locatio. 9. §. quod. 5. ff. de publ. & vectig. l. in delictis. 4. §. 2. ff. de nox. act. l. ſi a reo. 70. §. ult. ff. de fidejuſſ. l. 95. §. quod ſi. verſ. ſane. ff. de ſolut.* quod certe fieret, ſi judex loci, in quo delinquens reperitur, qui proximus eſt ad puniendum, & cui potiſſimum ob præventionem hoc incumbit, id facere negligeret. Atque hoc ipſum convenit præceptis Divinarum ſcripturarum; quibus jubetur Magiſtratus publicus non connivere ad delicta, ſed eorum punitioni diligenter invigilare, adeo ut non excuſetur, ſi dicat ſe ignoraſſe, cum inquirere teneatur, *Exod. 2. v. 11. Rom. 13. v. 1. 2. Prov. 20. v. 8. & 24. v. 11. 12.* 74

Quo & reſpicere videntur verba *ord. prov. de A. 1555. ſub tit.* von Unkoſten der peinlichen Rechtfertigung. ibi: welches auch iedes Amt, oder derjenige, dem die Obrigkeit zuſtehet, auf den Fall thun ſoll, da keine Kläger verhanden, und die That offenbar. quæ ſane verba, cum generalia ſint, haud obſcure magiſtratum loci, in quo delinquens reperitur, ad inquirendum & puniendum obligant, Petr. Heig. *P. 1. q. 39. n. 21.* idque adeo verum eſſe puto, ut judex loci, ubi reus reperitur, officium facere negligens, ipſemet crimine non levi ſe obſtringat, juxta tradita Par. de Puteo *de ſyndic.* in verb. *Negligentia. c. 1. n. 8. 9. c. 4. n. 4. 6.* Foller. *in pract. crim. canon.* in verb. *aut inquiſitione. n. 20. 21. & ſeqq.* 75

Quemadmodum etiam pronuntiat. Joh. a Wolffersdorff ſen: Ob nun wohl dieſer Diebſtahl in letzterwehntes Raths zu Gera Gerichten, allda *Inquiſit* betreten worden, nicht geſchehen: So ſeynd ſie doch Amts und Gerichts wegen, wofern ſie in deſſen Verweigerung ſich ihrer Gerichtbarkeit nicht verluſtig machen wollen, ſich über den gefangenen Ubelthäter, damit die Mißhandlungen und Ubelthaten nicht ungeſtrafft bleiben mögen, auf ihre Unkoſten des Rechten belernen: und an demſelben die zuerkannte Straffe gebührlichen vollſtrecken zu laſſen, ſchuldig! und ſolche Rechtfertigung euch wider euren Willen aufzudringen nicht befugt, V. R. W. *M. Nov. A. 1609.* 76

It. Steph Ebelein in Wiederſtedt: Ob nun wohl ſolche Verbrechung in euren Gerichten nicht verübet worden; auch kein Kläger verhanden! Dieweil aber dennoch daſelbſten die Thäter anzutreffen ſeyn. *c.* So ſeyd ihr wider dieſelbigen, mit dem in dieſen Landen gewöhnlichen *Inquiſition-Proceß* gebührlichen zu verfahren; und ſie nach Befindung der Mißhandlung zu ſtraffen ſchuldig, V. R. W. *M. Mart. A. 1632.*

Hocque triplex illud forum eſt, quod reus in criminalibus ſortitur, in quo quilibet judex ſuam juriſdictionem exercere poteſt: niſi ſpecialiter impediatur aut prohibeatur, vel ratione 1. privilegii cujuſdam, 2. cauſæ, 3. loci ſpecialiter exempti, 4. fori ab alio præventi. 77

Quæſt. 8. Quando & quibus ex cauſis judex competens juriſd. ſuam exercere prohibeatur?

Primo ratione *privilegii* judex impeditur exercere juriſdictionem ſuam, quando crimen commiſſum eſt ab eo, qui jure ſpeciali ab ordinaria juriſdictione eſt exemptus, Petr. Heig. *P. 2. q. 25.* Bertaz. *conſ. crim. 52. n. 11.* Veluti ſtudioſi ob delictum commiſſum non niſi coram Rectore academiæ accuſari poſſunt, ex Auth. *habita. C. ne fil. pro patre.* 78

Et milites ratione delicti, quod militiam concernit, apud magiſtratum militum conveniendi ſunt, *tot. tit. C. de offic. magiſtr. milit. l. 11. C. de judic. l. 9. C. de cuſtod. reor.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 3. lit. B.* 79

Hinc & officialem Principis, qui deliquit in civitate, ubi Princeps curiam habet, a magiſtratu oppidano, licet is inibi tam ſuperiore, quam inferiore juriſdictione munitus ſit, puniri non poſſe, deciſum fuit teſte Petr. Heig. *d. quæſt. 25. n. 13. & ſeq.* quem ſequitur Matth. Berl. *P. 1. concl. 2. num. 32.* Vinc. de Franch *dec. 407. & dec. 697. n. 2.* quamvis aliter ſentiat Henr. Brunin. *diſp. de var. univerſit. ſpecieb. th. 27.* quomodo etiam de Aſſeſſoribus Parlamentorum, principumque Conſiliariis traditur, 80

Digitized by Google

tur, quod nullius, præter ipſius Parlamenti vel Collegii jurisdictionem agnoſcant, Guid. Pap. *dec. 423.* Bern. Autumn. *in not. ad Jan. Langle. l. 2. ſemeſtr. c. 4. p. 125.*

81 Hinc & fit, quod in comitiis Imperii, quæ in civitate quadam Imperiali habentur, jurisdictio quaſi diviſa eſt, ita, ut aulæ Cæſareæ Mareſchallus in illos, qui eidem aulæ ſunt addicti: hæreditarius Mareſchallus ex mandato Sereniſſ. Dn. Archimareſchalli, in legatos & legatorum familiam, adverſasque omnes; ſenatus denique urbicus in ſuos cives eandem exerceat: & magiſtratus civitatis officiales Principum punire nequeat, Dom. Arum. *tom. 1. de jure publ. diſcurſ. 9. th. 60.*

82 Sic & clerici coram ſuo epiſcopo, (a quo pro modo & diverſitate delicti, alia atque alia pœna veniunt plectendi, de qua Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 1. n. 227.*) conveniri debent, *c. at ſi clerici. 4. X. de judic. c. 1. c. ſi diligenti. 12. c. poſtulaſti. 13. X. de for. compet. can. 1. & 2. 11. q. 1.* non etiam coram laico judice, quamvis in ejus territorio deliquerint, *c. ſi diligenti. 12. extr. de for. compet.* ideoque nec in criminalibus, contra clericos judex ſecularis procedere, nec eosdem punire poteſt, Jul. Clar. *l. 5. ſentent. qu. 36. n. 1. & 2. & n. 25.*

83 At licet hæc clericorum exemptio juri Divino contraria ſit; exemptionem namque a jure Divino inductam, fruſtra jactari, patet non ſolum ex locis Sacræ Scripturæ, *Matth. 20. Marc. 10. Luc. 22. Rom. 13.* ſed & *capitulis c. ult. c. vides. cum ſeq. diſt. 10. c. nos ſi incompetenter. 2. q. 7.* in quibus ad oculum demonſtratur, & ipſos Pontifices ſeculari ju-
84 risdictioni ſeſe ſubjectos agnoviſſe. Hactenus tamen aliter practicatum, & adhuc practicatur; poſtquam enim Papa multis rerum temporalium dominiis auctus eſt, quæ plus ultra tempus immemoriale poſſedit, & adhuc mordicus tenet; non ſolum in cauſis & negotiis eccleſiaſticum ſtatum concernentibus, ſed etiam in ſtatu ſeculari ſupremam poteſtatem in omnes humanas creaturas ſibi arrogat, *cap. unam ſanctam. extravag. com. de major. & obediend. c. omnes. diſt. 22. c. cuncta. 9. qu. 3.* jura Majeſtatis uſurpat, & jurisdictionem, non minus quam quilibet Princeps in proprio ſuo territorio, temporalem exercet.

85 At hodie apud nos ex tranſactione Religioſa Paſſavienſi, qua omnis jurisdictio Pontificis eccleſiaſtica ſuſpenſa, jura epiſcopalia ad Principes & dominos ditionum Auguſtanæ Confeſſionis, jure quaſi poſtliminii redacta ſunt; ita ut cognitio & punitio tam contra ſacerdotes & perſonas eccleſiaſticas, quam in reliquis cauſis ſpiritualibus, jure
86 territorii ad ſuperiorem ſpectet; Attamen lites & cauſæ ad epiſcopalem jurisdictionem pertinentes, non in judicio ſeculari, ſed in Conſiſtoriis eccleſiaſticis expediuntur, Matth. Steph. *de jurisd. l. 3. c. 15.* Pet. Syring. *de pace relig. th. 29. lit. B.* Engelb. *de jurisd. Imp. th. 136.* Laur. Ohm *de jur. epiſcop. th. 18.* Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 2. n. 424. & 425.* Hillig. *in Donell enucl. 17. comm. 10. lit. CC.* graviorum exceſſuum animadverſione Judicibus loci ſe-
87 cularibus commiſſa. Prout ſancitum in *ord. eccl. Elect. Sax.* Kirchen-Ordn. *tit.* von beyden Conſiſtoriis zu Leipzig und Wittenberg. *art. 10.* was für Straffen das Conſiſtorium zu erkennen und zu gebrauchen haben ſoll. *verſ.* Dann ob ſich wohl ihr Erkenntniß auf Leib und Leben nicht erſtrecket, welches denen Gerichten der weltlichen Obrigkeit vorbehalten. rc. & *art. 7.* was Sachen in das Conſiſtorium gehörig. *verſ.* Alle ärgerliche Sünd und Laſter an den Lehrern und Zuhörern wider die erſte und andere Taffel der Gebot GOttes, allein ſo viel die Gradus Admonitionum, und nicht die weltliche Straffe belanget. rc.

Secundo ratione *cauſæ* ceſſat jurisdictio, quando 88
crimen tale perpetratur, quod a certo quopiam judice coërcendum eſt; veluti hæreſis, ſimonia &c. pertinet ad cognitionem judicis eccleſiaſtici, Proſp. Farin. *in prax. crim. qu. 8. n. 126. & ſeqq.* quamvis in foro Principum Proteſtantium, confeſſionique Auguſtanæ addictorum, res aliter ſe habeat, ut modo dixi.

Ceſſat tamen adhuc hodie ordinaria jurisdictio 89
in crimine læſæ Majeſtatis, cujus cognitio & punitio ad ſolum Imperatorem pertinet, Joh. Zanger. *de except. P. 2. c. 1. n. 221.* etenim quia hoc crimen 90
concernit perſonam ipſius Imperatoris, & eorum, qui ſunt pars ejus corporis, adeoque Imperium ipſum; non dubitatur, perſcrutationem, cognitionem & punitionem hujus criminis, eſſe de reſervatis ipſius Imperatoris, eamque in conceſſione generali minime cenſeri conceſſam, Zang. *d. l.* Tib. Decian. *in tract. crim. l. 7. c. 37. & c. 38. n. 5. & 6.* Hier. Gigas *in tract. de crim. læſ. maj.* rubr. *quis de crim. læſ. maj. cogn. poſſ.*

Tertio ratione *loci* forum delicti declinatur, ſi 91
delinquens ad eccleſiam confugiat; Ob loci enim reverentiam, ſecularis judex delinquentem in eccleſia capere, & inde extrahere nequit, abſque permiſſu judicis eccleſiaſtici, *l. 6. & tot. tit. C. qui ad eccl. conf. c. ſicut antiquitus. 17. quæſt. 4. c. fin. de immun. eccl.* Quam immunitatem etiam ad ſca- 92
las eccleſiæ, cœmeterium, & ad circuitum eccleſiæ, qui 40. paſſus circumcirca, ſi quæſtio de matre, ſin de aliis eccleſiis, 50. paſſus continet, Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 30. n. 2.* Tib. Decian. *in tr. crim. l. 6. c. 31. n. 9.* item ad hoſpitalia piaque loca, nec non ſcholas extendunt, Decian. *d. c. 31. n. 18.*
adeo, ut, ſicuti captura in hiſce locis eſt prohibita, 93
ita nec ea obſideri aut impediri poſſint, quo minus in illis commoranti veſtes, alimenta, aliaque neceſſaria ſubminiſtrentur, Decian. *d. l. 6. c. 27. n. 6.*
Jul. Clar. *d. q. 30. n. 21. & 28.* Quam immunita- 94
tem tamen ad levia ſolummodo delicta reſtringunt: in delictis vero gravibus, nempe hæreſis, blaſphemiæ, læſæ Majeſtatis, aſſaſinii, homicidii doloſi, latrocinii publici & nocturni &c. ut & in criminibus in ipſa eccleſia commiſſis, vel prope eam, animo tamen poſt ea perpetrata ad eccleſiam confugiendi: delinquentem non tutum eſſe in eccleſia, ſed eundem a judice ſeculari, abſque ulla licentia epiſcopi vel ſuperioris impetrata, impune capi poſſe ajunt, ne ſcil. dum expectatur licentia epiſcopi vel prælatorum, qui ſe alias tali in caſu valde difficiles præbere ſolent, delinquentes aufugiendo ſeſe publicæ diſciplinæ ſubducant, Jul. Clar. *d. q. 30. n. 9. & ſeqq.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſput. 10. theſ. 5. lit. D.* Did. Covarr. *2. var. reſol. 20.* Ant. Gomez. *tom. 3. reſol. 10. n. 1. & 2.*

Verum quicquid ſit de jure, de facto certe & 95
conſuetudine introductum eſt, ut etiam in templo delinquentes rei capi queant; juxta ea, quæ tradit Clar. *d. q. 30. verſ. ſcias autem.* ubi teſtatur, quod hodie immunitas hæc eccleſiaſtica propter ingentem numerum templorum, & frequentiam delinquentium, valde reſtricta ſit, & immutata conſuetudo; alias enim facillime quilibet malefactor evaderet manus juſtitiæ, quum nulla fere ſit via

in

Digitized by Google

in civitatibus, in qua non ſit una & quandoque etiam plures eccleſiæ; ita ut priuſquam delinquens caperetur, facillime poſſet ſe in aliquam earum recipere, maxime nemine inſequente.

96 Quod tamen eſſet contra mentem eorum, qui eccleſiis immunitatem tribuerunt; non quidem, ut eſſent aſyla delinquentium, & ſpeluncæ latronum: ſed ut præſtaretur refugium miſeris, qui humana fragilitate aut caſu in aliquod crimen incurriſſent. Hæc clar. Foller. *in pract. crim.* in verb. *notatos capiat. de perſona. n. 6. in fin.* Proſp. Farin. *in prax. crimin. l. 1. tit. 4. quæſt. 28. num. 78.* Berber. *in viator. jur. rubr. 33. de violat. immun. n. 3. in fin.* Idque hodie certiſſimum eſt, & delinquentes nec in templo, nec in ædibus epiſcopi ullam immunitatem habent, ſed inibi capi & extrahi poſſunt.

97 *Prout etiam reſpondimus Sigism. a* Glich, *M. Aug. A. 1630.*

98 *Quarto* denique judex in criminalibus impeditur exercere juriſdictionem ſuam, ratione *fori ab alio præventi*: Proceſſus namque prævenientis facit ſilere proceſſum præventi, *l. 7. ff. de juriſdict.* & quotieſcunque duo judices, ſeparatam juriſdictionem habentes, poſſunt procedere, tunc ſemper eſt locus præventioni; etiamſi unus ſit major altero; *tum*, ne lis in alio judicio, quam ubi cœpta, terminetur, *l. 30. ff. de judic.* *tum*, ne cauſæ continentia dividatur, *l. null. C. de jud. c. 1. de cauſ. poſſ. & propr. c. 1. de ſeq. poſſeſſ.* Ideoque ſi reus fuit 99
punitus in uno loco prævento, domicilii, vel ubi eſt deprehenſus: tum amplius puniri nequit ab alio judice delicti, & vice verſa; cum nemo ob unum idemque delictum duplici pœna ſit afficiendus, Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 7. n. 52.* per *l. ſi quis. 7. ff. de judic. l. pluribus 32. & l. ſi is. 66. ff. de procur. l. qui prior. ff. de judic. l. ſi pluribus. 33. ff. de legat. 1. c. propoſuiſti. 19. X. de for. compet. c. ut debitus. 59. ext. de appellat. c. ſi duo. 6. de procur. c. ſi quis. 46. de elect. in 6to.* Spec. *in tit. de reſcr. §. ratione autem cauſæ. verſ. item quod ſublatum eſt. & verſ. item quod impetrans.* Jod. Damh. *in prax rer. crim. c. 33. n. 1. & ſeqq.* Ægid. Boſſ. *in tit. de for. competent. n. 39.*

Quod tamen fallit, ſi præventio ſit fraudulenta 100
& affectata, ſeu a reo procurata, Bald. in *l. ſi ſervus plurium. §. pen. ff. de legat. 1.* Far. *d. qu. 7. n. 64.* aut ſi prior proceſſus fuerit illegitimus, aut nova etiam ſupervenerint indicia, tunc adverſus reum alibi jam abſolutum, vel non ſatis punitum, denuo inquiſitio ab alio judice formari poteſt, Ægid. Boſſ. *in tit. de for. compet. n. 102.* Bartol. in *l. 2. §. ult. n. 2. ff. de cuſtod. reor.* vide Farin. *d. qu. 7.* hæc latiſſime tractantem.

QUÆSTIO CXI.

De Captura & Incarceratione Reorum delinquentium.

SUMMARIA.

1. Captum eſt requiſitum inquiſitionis legitimæ.
2. Carcer mala manſio, & torturæ ſpecies.
3. Injuſta carceratio pœnam meretur.
4. Judex caute procedere debet in decernenda captura.
5. Non niſi in delictis, quorum pœna eſt ultimum ſupplicium, aut corporis afflictiva, captura locum habet, n. 6. 7. 8. 9.
10. Niſi delinquens ſit vagabunda perſona, n. 11.
12. Aut ſi de pœna certa irroganda non conſtet, n. 13.
14. Abſque indiciis præcedentibus, ad incarcerationem non procedendum eſt, num. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21.
22. Arbitrio judicis relinquendum eſt, quænam indicia habeantur ſufficientia ad capturam, n. 23. 24.
25. Sufficiunt tamen probabilia indicia, n. 26.
27. Sola partis offenſæ querela indicium non facit ad torturam, n. 28. 31.
29. Etiamſi accuſator cautionem indemnitatis præſtet.
30. Sententia Scabinorum Lipſienſium.
32. Sicuti nec inculpatio ſocii criminis indicium facit.
33. Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 34.
35. Fuga num faciat indicium ad torturam, n. 36.
37. Obſervantia Scabinorum Lipſienſium.
38. Ex levi aliquâ præſumptione judex delinquentem verbaliter citari facere poteſt.
39. Omnes indifferenter perſonæ poſſunt incarcerari.
40. Etiam Doctores, Nobiles, clerici &c. n. 41. 42. 43.
44. Qualitas incarcerationis probe notari debet.
45. Carcer non debet eſſe locus horribilis & ſubterraneus, n. 46. 47. 48.
49. Sententia Scabinorum Lipſienſium.
50. Juſta ex cauſa judex duriorem vel leviorem cuſtodiam decernere poteſt, n. 51. 52.
53. In pagis delinquentes in domo ſculteti a ruſticis cuſtodiuntur.
54. Quamdiu reus in carcere ſit detinendus, n. 55.
56. Carcer perpetuus regulariter nemini poteſt imponi, n. 57.
58. Niſi per legem & ſtatutum, & quatenus, n. 59.
60. Ex aliave juſta & ſufficienti cauſa, n. 61.
62. Sententia Scabinorum Lipſienſium.
63. Carcer num quandoque ſit pœna, n. 64.
65. Plures delicti complices in diſtinctis carceribus detinendi ſunt, n. 66.
67. Pœna judicis decernentis injuſtam incarcerationem, n. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 76.
74. Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 75. 77.
78. Pœna incarcerationis privatæ, n. 79. 80. 81.
82. Carcer privatus correctionis cauſa permittitur.
83. Maritus uxorem correctionis cauſa poteſt incarcerare.
84. Pœna eximentis aliquem e carcere, n. 85. 86. 87. 88.
89. Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.
90. Quomodo puniendus ſit reus carcerem effringens & aufugiens, n. 91. 92. 93. 94. 95. 96.
97. Sententia Scabinorum Lipſ. n. 98.
99. Pœna cuſtodum & carcerariorum, ſi reus incarceratus aufugiat, n. 100. 101. 102. 103. 104. 105. 106. 107. 108. 109. 110. 111. 113.
112. Sententia Scabinorum Lipſ. n. 114. 115.

Digitized by Google

1 TErtium Requiſitum Inquiſitionis legitimæ, eſt Captura & Incarceratio delinquentis; Etenim quia inquiſitio ſpecialis formari non poteſt, niſi adverſus reum præſentem, Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 1. n. 1.* vide ſupra *q. 107. n. 62.* utique, ne is aufugiendo præſentiam ſuam ſubtrahat, ac proceſſum inquiſitorium eluſorium reddat, cuſtodiæ tradi debet, Hippol. de Marſil. *in pract. crim.* §. *conſtante. n. 1.* & in *l. 1. ff. de qu.* Proſp. Far. *in prax. crim. q. 27. n. 116. & ſeq.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 10. lit. C.*

2 Quum vero carcer ſit mala manſio, ac torturæ ſpecies, & morti comparetur propter ſqualorem, inediam, frigus, tenebras, &c. *l. 2. C. de cuſtod. reor. l. omnes. 23.* ibi: *immenſorum cruciatuum. C. de pœn. l. item apud. 15. §. quaſt. 41. ff. de injur. c. null. dubium. 3. q. 1.* Bald. in *l. ſi clericus. n. 6. C. de epiſc. audient.* Matth. Steph. *ad art. 11. n. 3. Ord. crim. Car.* Matth. Weſenb. *P. 1. conſ. 43. n. 173.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. attingam. n. 28. & 30.* Conr. *in pract. tit. de carcer. n. 3.* Ægid. Boſſ. *in tit. de carc. n. 1.* Jod. Damh. *in prax. rer. crim. c. 16. n. 2.* Proſp. Far. *d. q. 27. n. 1. & 2.* ubi dicit, experientiam optimam rerum magiſtram quotidie nos docere, carcerem eſſe ſepulturam vivorum, conſummationem bonorum, conſolationem ini-
3 micorum, & experientiam amicorum. &c. caute ac prudenter judex agere debet, ne ad incarcerationem nimium feſtinet, & innocentes in carceribus indebite detineat, injuſta namque captura & incarceratio non modo ultorem habet Deum, ſed & pœnam judici ſubeundam meretur, Hippol. de Marſ. *in pract. crim. §. conſtante. n. 3.* Conr. *in pract. tit. de capt. n. 2.* Cyrill. *in ſumm. crim. tit. de pœn. jud. mal. judic. P. 3. §. 2. n. 1. & 7.* Paris de Puteo *in tr. ſyndic.* verb. *captura. c. 2. n. 3.* Jod. Damh. *in prax. rer. crim. c. 1. n. 8.*

4 Quare judex, antequam ad capturam deveniat, omnes delicti qualitates, omneſque circumſtantias probe & accurate perpendat neceſſe eſt, tantoque accuratius, quanto certius eſt, materiam capturæ eſſe quaſi arbitrariam judici, prout dicit Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 28. n. 2. v. & certe ſi in cauſis civilibus.* ſiquidem plurima circa hunc paſſum occurrere poſſunt, quæ legibus definita non ſunt, adeoque diſcretioni & arbitrio judicis fere committitur, quando ad capturæ decretum ſit deveniendum: in quo præcipue hæc quatuor attendi debent, 1. in quibus nempe delictis locus ſit capturæ & incarcerationi; 2. quando & quibus indiciis præcedentibus ad illam ſit deveniendum, 3. quænam perſonæ incarcerandæ, 4. & qualis incarceratio eſſe debeat.

Q. 1. In quibusnam delictis incarceratio rei habeat locum?

5 PRIMUM quod attinet, in quibus ſcil. delictis locus ſit capturæ, notari velim hanc regulam, quod **regulariter ad incarcerationem delinquentis judex devenire non poſſit, niſi in criminibus, pro quibus irrogatur ultimum ſupplicium, vel pœna corporis afflictiva.**

6 Equidem certiſſimum eſt, judicem captivare non poſſe facinoroſum, niſi prius de corpore delicti conſtet, juxta tradita ab Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 9. de captur. reor. in pr.* at non ſufficit hoc ad incarcerationem, nec ſemper & ubique in omnibus indifferenter criminibus hæc ſibi locum vendicat, *l. 3. ff. de cuſtod. reor. l. 2. C. eod. tit.* ſed in iis tantummodo criminibus, quorum pœna eſt corporis afflictiva, vel ultimum ſupplicium, ut rectiſſime tradit Jul. Clar. *princeps ICtorum, qui de criminalibus ſcripſerunt, l. 5. ſent. §. ult. q. 28. n. 1.* quem ſequitur Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 10. lit. B.* Etſi vero Proſp. Far. *in prax. crim l. 1. tit. 4. q. 27. n. 39.* contrarium doceat, paſſim ſcilicet capturam a judicibus decerni, non ſolum quando agitur de pœna corporali, ſed etiam quando imponenda venit pœna pecuniaria; attamen 7
ab opinione Julii Clari in praxi nullatenus recedendum eſſe arbitror, eo, quod per carcerationem corpus aliquo modo affligatur, prout ſentit Angel. *in conſ. 213.* quem refert *Addit. ad Ang. Aretin. de maleſic.* in verb. *qui judex dictum caſum. n. 4. lit. E.* ſequitur ergo, illam non adhibendam eſſe, niſi in criminibus, pro quibus pœna corporis afflictiva irroganda eſt; ne ſcilicet medium detinendi delinquentem, gravius ſit ipſa pœna, quæ non niſi reo confeſſo vel convicto imponitur, prout in ſimili tradit Matth. Coler. *P. 2. dec. 240. n. 3.* Et 8
certe abſonum eſſet, corporis cruciatus ſentire eum, qui convictus vel confeſſus non niſi mulctam pecuniariam ſolvere debet.

Dixi tamen, *regulariter* non niſi in delictis, quo- 9
rum pœna eſt corporis afflictiva, ad capturam delinquentis deveniri poſſe; quia caſus exiſtere queunt, ubi in delictis etiam levioribus reus eſt captivandus. Adeoque limitatur *primo* hæc regula, ſi 10
delinquens ſit vilis perſona, aut vagabunda: quæ nec immobilia poſſideat, nec quicquam in bonis habeat: quæ aliunde commigrando, pœnam facillime effugere, & judicium eluſorium reddere poſſet; quod nec præſumendum, nec metuendum in eo, qui honeſtæ alias conditionis eſt, aut bona poſſidet, unde judicis decreto ſatisfieri poteſt. Ac licet quis putet, relegandum propterea 11
in cuſtodia detinendum non eſſe, quia reus aufugiendo & alibi ſe recipiendo, ipſam quaſi pœnam luit: attamen nemini ignotum eſt, a relegandis urphedam præſtandam eſſe, quæ ipſos poſtmodum revertentes ad duriorem pœnam obſtringit, & ſic multum intereſt, reos ad relegationem condemnatos præſentes haberi, ipſoſque ad urphedæ præſtationem adigi; quæ vel ſola cauſa ſufficiens eſſe poterit, ut delinquens interim cuſtodiæ tradatur, donec certa aliqua pœna ipſi irrogetur. *Quod & in judiciis ſic practicari, ſæpius obſervavi.*

Limitatur *ſecundo* hæc regula, quando res du- 12
bia eſt, num corporis afflictiva, aut mitior aliqua pœna infligenda veniat: puta, ſi vulneratus nondum reconvaluerit, & chirurgi de reconvaleſcentia dubitent: vel ſi tale ſit commiſſum delictum, cujus coërcitio arbitraria eſt, & ad pœnam corporalem extendi poteſt: Quo caſu judex captivando reum nullatenus peccat; quin & carcere fugam rei prævenire tenetur, ne ipſius culpa judicium & ſententia poſtmodum eludatur.

Adeoque, licet ut plurimum pro delicto com- 13
miſſo levior pœna decerni ſoleat, puta pecuniaria, carceris, aut temporalis relegationis; tamen cum ad graviorem deveniri poſſit, propter aptitudinem & incertum eventum incarceratio ſibi locum vendicabit, ſecundum ea, quæ in ſimili tradit Bald. in *l. eos. §. ſuper his. n. 2. C. de appellat.* Andr. Rauchb. *P. 1. q. 7. n. 37.*

SECUNDO non ſufficit ad incarcerationem, 14
tale crimen commiſſum fuiſſe, pro quo ultimum ſupplicium vel alia pœna corporis afflictiva irroganda venit: ſed & noſſe oportet, quando, & ex quibus indiciis præcedentibus, ad captu-

ram

Digitized by Google

ram deveniri queat: De quo ſane unanimiter non ſentiunt *Dd.* ut videre eſt apud Proſp. Farin. diverſas hac de re opiniones referentem, in *prax. crim. l. 1. q. 27. n. 112. & multis ſeqq.*

15 Inprimis vero ſtatuunt communiter *Dd.* quod captura non poſſit per judicem decerni, niſi legitimis præcedentibus indiciis, Nov. *in pract. crim. §. 1. n. 23.* Hippol. de Marſ. *in pract. crim. §. conſtante. n. 1.* & in *l. 1. ff. de qu.* Conr. *in pract. tit. de captura. n. 2.* Ang. Aretin. *de maleſic.* verb. *quod fama publica. n. 4.* Roland a Vall. *vol. 3. conſil. 17.*
16 *n. 2.* Quin nec in criminibus atrociſſimis, utputa crimine læſæ Majeſtatis, de jure aliquem capi poſſe, niſi legitima præceſſerint indicia, tradit poſt gloſſ. in *l. ſi quis alicui. C. ad L. Jul. Majeſt.* Hippol. de Marſil. *d. §. conſtante. n. 2.* Conrad. *in pract. d. l.* Roland. *d. conſil 17. n. 3.* eamque opinionem non modo communem, ſed etiam æquiorem eſſe, dicit Proſp. Farin. *d. qu. 27. n. 116.* allegans Neviz. *in ſylv. nupt. l. 5. in 4. limitat. n. 68.* Cephal. *l. 1. conſil. 93. n. 6. & l. 2. conſil. 166. n. 17. & 18.* a quibus tamen diſſentiunt alii, ſtatuentes, in criminibus quandocunque judicem poſſe incipere a captura, etiam nullis præcedentibus indiciis, Bald. in *l. & ſi certus. ff. ad SCtum. Sylan.* Æg. Boſſ. *in prax. crim. tit. de captur. n. 2. in fin.* Bartol. in *l. ſacrilegii. §. Labeo. n. 2. ff. ad L. Jul. peculat.* Paul. de Caſtro *l. 2. conſ. 328. n. 1.* ubi teſtatur de generali conſuetudine. Foller. *in pract. crimin.* in rubr. *notatos. c. de perſona. n. 1. verſ. & primo ſcias.*

17 Sed neutra opinio placet Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 28. n. 2.* non illa; quia ſi capturam neceſſario præcedere debeant legitima indicia, poterit reus de facili fugam arripere & judicem eludere: neque hæc; quum, ſi porrecta accuſatione, ſtatim abſque alia informatione judex deberet capi facere reum accuſatum, in facultate eſſet cujuscunque vilis perſonæ, carcerari facere, quemlibet probum & inſignem virum.

18 Ab utraque itaque opinione diſſentit Jul. Clar. *d. l.* intermediam ambulans viam, & aſſerens, judicem habita aliquali informatione, poſſe devenire ad capturam rei; hancque ſententiam communem dicit Blanc. *de indic. n. 6.* quam & cauti judices obſervant, ſecundum Ang. Aretin. *de ma-*
19 *leſ.* in verb. *judex commiſit quod Cajus. n. 4.* Etſi vero hanc *Julii Clari* ſententiam veriſſimam eſſe, exiſtimem; attamen in Imperio Romano-Germanico, ac inprimis in foro Saxonico, eam non aliter recipiendam velim, quam ſi per informationem intelligatur probabilis & ſufficiens conjectura, quæ adverſus incarcerandum militat, Petr. Theod. *in colleg. crim. diſput. 4. theſ. 10. in pr.* Matth. Steph. *in not. ad art. 11. n. 1. & 3. Ord. crim.* cui & prior opinio arridere videtur, quando ſcribit, ſtandum eſſe Imperatori & Statibus Imperii, qui pravam & iniquam conſuetudinem contrariam omnino abrogant, atque volunt, diffamationem vel indicia juſta & legitima incarcerationem præcedere debere: quod procedit, etiamſi de crimine excepto & atrociſſimo, talive agatur, cujus nulla remanent veſtigia, Fichard. *l. 2. conſil. 108.* Rol. a Vall. *conſil. 17. n. 3.* adeo, ut non præcedentibus diffamatione vel indiciis, facta carceratio ob ordinem a jure præſcriptum non ſervatum, nulla omnino reddatur, & carceratus ante omnia ſine ulla impenſa relaxari debeat, Rol. a Vall. *d. l.* Matth. Stephan. *d. n. 2.*

20 Tantumque abeſt, aſſertionem hanc Matth. Steph. fundamento deſtitui, ut ea potius expreſſe probetur *art. 11. Ord. crim. Car. in pr.* ibi: So der Kläger die Obrigkeit oder Richter anruffet, jemand zu ſtrengen peinlichen Rechten zu Gefängniß zu legen: So ſoll derſelbige Ankläger die Ubelthat, und deroſelben redlichen Argwohn und Verdacht, die peinliche Straff auf ihn tragen, zuförderſt anſagen, ꝛc. & *in art. 6.* in verb. init. So jemand einer Ubelthat durch gemeinen Leumund berüchtiget, oder durch andere glaubwürdige Anzeigung, verdacht und argwöhnig; und derhalb durch die Obrigkeit von Amtshalben angenommen würde, ꝛc. idemque fere clarioribus verbis exprimitur *in art. 218. Ord. crim. Car.* in verb. *it.* daß durch die Obrigkeit etwan leichtlichen auch erbare Perſonen, ohne vorgehende Berüchtigung, böſen Leumund, und andere gnugſame Anzeigung, angegriffen und in Gefängniß bracht werden; und in ſolchem Angriff etwan durch die Obrigkeit geſchwindlich und unbedächtig gehandelt, dadurch der Angegriffene an ſeinen Ehren Nachtheil erleidet.

Quæ omnia luculenter probant, ad capturam delinquentis haudquaquam eſſe deveniendum, niſi indicia juſta ac ſufficientia criminis ab ipſo perpetrati præceſſerint: in quam ſententiam quoque inclinat Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 4. theſ. 10.* & huc facit *ord. pol. El. Sax. de A. 1612. tit.* Von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* in verb. Und wenn darauf redliche Anzeigen und Vermuthungen wider den Beſchuldigten vorhanden, ſolches alles in Articul verfaſſet. ꝛc. ubi inquiſitio, cujus haud minima pars eſt ipſa captura & incarceratio, non permittitur, niſi præcedentibus indiciis ſufficientibus; quare & hæc ad juſtam & legitimam incarcerationem neceſſario requiri, rectiſſime quis dixerit. 21

Qua ſententia ceu veriori in foro Saxon. ita 22
recepta, haud immerito quæritur; *quænam indicia ad capturam & incarcerationem ſint ſufficientia?* Breviter reſpondeo, hoc judicantis arbitrio relinquendum eſſe; adeoque regulam formo univerſalem, **quod delinquens non ſit incarcerandus, niſi indicia criminis ab eo perpetrati præceſſerint, quæ judex pro arbitrio ſufficientia exiſtimaverit.**

Q. 2. Quanam indicia ad incarcerationem ſint ſufficientia?

Quia enim tota materia indiciorum, ſicuti & capturæ, judici eſt arbitraria, Jul. Clar. *d. qu. 28. n. 1. verſ. & quia tota materia. & verſ. & ſic vides, quod hæc materia. &c.* Proſp. Far. *d. qu. 27. n. 126.* merito & ipſius arbitrio committendum eſt, quænam indicia ad capturam ſufficiant, vel non ſufficiant: veluti etiam communiter ſentiunt *Dd.* Matth. Steph. *ad art. 6. Ord. crim num. 5. verſ. cæterum capi poteſt reus.* Jul. Clar. *d. qu. 18. n. 2.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 9. & 10.* Blanch. *in pract. crim. §. pro cognitione itaque hujus partis. n. 26.* Proſp. Farin. *d. qu. 27. n. 126.* Par. de Puteo *in tr. ſynd. v. captura. c. 1. n. 12.* quod & menti *JCti Ulp.* convenit, qui ſic loquitur: *De cuſtodia reorum proconſul æſtimare ſolet, utrum in carcerem recipienda ſit perſona; an militi tradenda: vel fidejuſſoribus committenda: vel etiam ſibi. Hoc autem, vel pro criminis, quod objicitur, qualitate; vel propter honorem; aut propter ampliſſimas facultates; vel pro innocentia perſonæ, vel pro dignitate ejus, qui accuſatur, facere ſolet. in l. 1. ff. de cuſtod. & exhib. reor.* 23

Eoque reſpiciunt verba *art. 18. Ord. crim.* 24

Digitized by Google

Car. In dieſer Unſer und des H. Reichs peinlichen Gerichts-Ordnung, (als vor und nachgeſetzet,) iſt gemeinen Rechten nach, Annehmens und Gefänglich haltens, auch peinlicher Frag halb derjenigen, ſo für Miſſethäter verdacht oder verklaget worden, und deß nicht geſtändig ſeyn, auf redliche Anzeigung, Wahrzeichen, Argwohn und Verdacht der Mißhandlung, geſetzet: dieſelben Sach oder Wahrzeichen, ſo ein redlich gnugſam Anzeigen, Argwohn oder Verdacht geben, ſeyn nicht müglich alle zu beſchreiben. quæ luculenter probant, indicia tam ad capturam & incarcerationem, quam ad torturam ſufficientia, propter tantam perſonarum rerumque varietatem, certis legibus definiri non poſſe; ſed prudenti ac legali judicis arbitrio committenda eſſe.

25 Ubi notandum eſt *primo*, quod ad incarcerationem ſufficiant probabilia indicia, quæ colorem aliquem veritatis habent, licet ſint leviora, quam ut ex iiſdem ad torturam deveniri queat: prout de indiciis ad inquirendum tradunt Ern. Cothm. *vol. 3. reſp. 30. n. 108.* Jac. Menoch. *de præſumpt. l. 1. qu. 88. n. 8.* & dixi *ſupra qu. 105. n. 50.* quia enim inquiſitio ſpecialis, ut plurimum incipit a captura & incarceratione, probabiliter dici poteſt, indicia ad inquirendum legitima, ad capturam quoque ſufficientia eſſe: ut ſunt inimicitia, diffamatio, &c. de quibus judex, habita inquiſitione generali ſive ſummaria, ſatis informari poteſt.

26 Quæ tamen cum mica ſalis accipi velim, habita ſemper ratione tam ipſius delicti, quam ſortis & conditionis perſonæ delinquentis; aliter enim procedendum eſt contra Nobilem atque divitem, qui non præſumuntur velle aufugere, quam contra pauperem & vilem perſonam; & ideo fortiora indicia haberi debent ad carcerandum perſonam Nobilem & inſignem, quam pauperem: Præterea aliter procedendum eſt in delictis occultis, quam in publicis; & ſic minora indicia ſufficient ad decernendam capturam, quando agitur de crimine occulto, quam de publico: quæ omnia, aliaque ſimilia, diſcretus judex conſiderare debet, Jul. Clar. *in pr. §. ult. q. 28. n. 2.* Proſp. Farin. *d. q. 27. n. 126.*

Q. 3. Num ad ſolam partis offenſæ querelam reus incarcerari poſſit?

27 *Secundo* ſciendum, quod ad ſolam partis querelam, nunquam debeat decerni captura contra querelatum: ſed oportet judicem ſummatim inveſtigare, an vera ſint ea, quæ delata fuerunt, & an factum ita ſe habeat, prout in accuſatione & querela dictum eſt, & an crimen ſit commiſſum ab accuſato: vel ſaltem ſit ſuſpicio; ſolent enim ut plurimum offenſores recurrere ad judicem, maxime quando ſunt potentes, & querelare offenſos, eosque in carceres detrudi petere, & ſic judicium eludunt; unde judices illis aures præſtando non absque ignominia ſunt poſtea in ore vulgi, Foller. *in pract. crim.* verb. *ſtudeat ſe ornare. n. 58.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 4. q. 27. n. 122.*

28 Quin & pœna dignos eſſe judices illos iniquos & imperitos, qui ſtatim ad nudam delationem alicujus, perſonas delatas ex nuda ſuſpicione ſine legitimis præcedentibus indiciis capiunt, & in carceres ſqualidos conjiciunt, tradit Matth. Steph. *ad art. 11. n. 3. Ord. crim. Car.* eo, quod carcer patienti magnum ſit ſæpe ſupplicium, quia eſt mala manſio, *l. ſi hominem. 7. in pr. ff. depoſit.* & morti comparatur propter ſqualorem, inediam, frigus, ac tenebras &c. *l. 2. circa fin. C. de cuſtod. reor.* Boſſ. *in pr. criminal. tit. de carcer.* Matth. Weſenb. *P. 1. conſ. 43. n. 173.*

Quod & verum eſſe puto, etiamſi accuſator vel querelans cautionem indemnitatis præſtare velit; qua non obſtante, poſtmodum judex ab injuſte incarcerato injuriarum conveniri poteſt; quia per ejusmodi capturam magna infertur ignominia capto, cum gravi & irretractabili præjudicio, Bald. in *l. per diverſas. C. mandati.* Proſp. Farin. *d. q. 27. n. 135.* 29

Veluti ita pronunciav. M. N. in Reßberg: Seyd ihr wegen beſchuldigten Diebſtals, von den Gerichten des Orts zur Ungebühr in Hafft genommen, und zu Gefängniß bracht worden; Wenn nun gleich bemeldte Gerichte ſolches auf Erſuchen und Anklagen euers Nachbarn gethan, welcher ihnen den Gerichten *Caution*, ſie ſchadloß zu halten, beſtellen müſſen; Da ihr aber dennoch, weder wegen der Flucht, noch ſonſten einigerley Weiſe des bezüchtigten Diebſtals verdächtig geweſen wäret. &c. So wäret ihr die Gerichte *Actione Injuriarum* gebührlichen zu belangen, wohl befugt, V. R. W. *M. Nov. A. 1630.* 30

Notabiliter tamen hoc fallit, ſi alia quædam conjectura, aliudve indicium vel ſuſpicio de fuga concurrat; tum enim judex ad querelam partis, præſtita tamen ſibi cautione de reficiendo damno, expenſis, & intereſſe, tuto accuſatum captivare poterit, prout tradit Far. *d. qu. 27. n. 121.* præſertim ſi accuſatus ſit homo vilis conditionis & non multæ dignitatis, in quem facillime ſuſpicio fugæ cadere poteſt: At non præſtita cautione, reoque non exiſtente ſuſpecto de fuga, capturas concedere ex ſola partis querela, & periculoſum eſt, & contra omnem juris æquitatem, Farinac. *d. q. 27. n. 128.* 31

Q. 4. Num inculpatio ſocii criminis ſufficiens ſit indicium ad incarcerationem?

Tertio teneat & hoc judex, quod ad nudam ſocii criminis inculpationem, nemo ſit incarcerandus, niſi aliæ præſumptiones ac ſuſpiciones accedant; nuda ſiquidem inculpatio ſocii criminis absque omni alia præſumptione, nec ad procedendum, nec ad inquirendum indicium facit, ſive ſponte depoſuerit, ſive ad interrogationem judicis reſponderit, Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 12. n. 16.* Ern. Cothm. *vol. 3. reſp. 30. n. 133.* Hipp. de Marſil. *pract. crim. §. conſtante. n. 93. & §. diligenter. n. 67.* vide *ſupra q. 108. n. 57.* quare nec captura ad inculpationem nudam obtinebit, ut quæ haud minima pars eſt ſpecialis inquiſitionis, & exiſtimationem viri honeſti multum aggravat, Bald. in *l. per diverſas. C. mandat.* 32

Hocque in praxi quotidie ſic obſervatur, uti patet ex reſponſo Dnn. Scab. Dieweil aber dennoch auf eines Ubelthäters bloſſe Bezüchtigung, wider einen ehrlichen Mann mit der *Captur* nicht zu verfahren &c. So werdet ihr auch auf freyen Fuß hinwiederum billich geſtellet. &c. *Dato* Peter Roſten in Borna, *M. Aug. A. 1628.* 33

It. So mag auch noch zur Zeit auf bloſſe *Inculpation*, wider ihn nichts fürgenommen werden; ſondern er wird nunmehr der gefänglichen Hafft auf einen gewöhnlichen geleiſteten Urpheden, hinwiederum billich entlediget; Es wäre denn, daß mehr *Indicia* wider ihn aufgebracht werden möchten, inſonderheit, daß er geſtohlene Sachen wiſſentlich von den Dieben angenommen, ſie beherberget, und wohl gar von dem Diebſtahl mit *participiret* hätte: Auf ſolchen Fall würde er in gefänglicher Hafft nochmahls enthalten, und gebührlichen wider ihn *inquiriret*, V. R. W. *Henr. a* Bünau, in Weſenſtein, *M. Nov. A. 1636.* 34

Joh. a Dißkau, *M. Nov. A. 1630.*

Quæſt. VVeidenſi: Ob wohl der in Mäuſebachiſchen Gerichten gerechtfertigte Dieb *H. VV.* vor ſeinem Tode auf beyde *Inquiſiten* bekannt, und daß ſie ihm zu ſeinem Diebſtal geholffen, ausgeſagt: Dieweil aber dennoch *Inquiſiti* deſſen gantz nicht geſtändig; ſich auch kein ferner und kräfftiger Verdacht ſolches Diebſtals halben wider ſie ereignet, &c. So mag auch auf des gerecht-

Digitized by Google

gerechtfertigten Diebes bloſſe *Inculpation*, wider *Inquiſiten* nichts fürgenommen werden; ſondern ſie werden alle beyde der gefänglichen Hafft, auf geleiſteten Urpheden, billig entlediget, B. R. W. *M. Jul. A. 1631.*

Q. 5. Fuga an faciat indicium ad capturam?

35 *Quarto* inter alia indicia ad capturam ſufficientia, connumerari vulgo ſolet fuga delinquentis, & fugitivum jure incarcerari ajunt: quod veriſſimum puto, ſive in fuga delinquens deprehendatur, ſive de fuga ſolummodo ſuſpectus ſit, Proſp. Far. *d. q. 27. n. 131.* nam & fuga indicium quandoque facit ad torturam, Roßbach *in proc. crim. tit. 5. c. 9. n. 5. & 6.* Claud. de Battand. *in pract. crim. reg. 32.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 9. lit. H.* quanto magis ergo præſumptio ſufficiens inde colligenda erit ad capturam ſeu incarcerationem.

36 Quin & uſitatiſſimum eſt hodie, ut officiales a magiſtratu ablegentur ad capiendum delinquentem, ubicunque locorum ipſum deprehendant: permiſſu tamen & auctoritate judicis territorii iſtius, in quo deprehenditur: in quem finem literæ incarcerationis patentes, offene Steck-Brieffe, ipſis traduntur, quibus & permiſſio, & auxilium magiſtratus cujusquo loci, deſuper imploratur.

37 *Quem morem in pronunc. ſæpiſſime approbar. Scab. in h. m. reſpondentes:* So wird dem Flüchtigen durch Steck-Brieffe, und ſonſten mit allem Fleiß nachgetrachtet: damit er zu gefänglicher Hafft bracht werde; und wann er erlanget, wird ihme ſeine Verbrechung Articulsweiſe vorgehalten, und mit dem in dieſen Landen üblichen *Inquiſition*-Proceß wider ihn verfahren. rc.

38 *Quinto*, quamvis ex indiciis inſufficientibus, qualia etiam querelam partis offenſæ & inculpationem ſocii criminis eſſe, dixi, reus incarcerari non debeat: licet tamen judici ex levibus ejusmodi præſumptionibus, per miniſtrum judicii ſive officialem, verbaliter reum, præſertim ſi vilis ſit perſona, citare ac de crimine interrogare, utrum id ab ipſo commiſſum ſit: ejusque reſponſionem & exceptionem diligenter adnotare; Unde ſæpiſſime fit, ut reus vel non comparendo, vel variando aut titubando in reſponſione, ſeſe magis ſuſpectum reddat: fortioraque indicia præbeat, ex quibus poſtmodum ad incarcerationem tuto perveniri poteſt: Hocque ſæpius a magiſtratibus prudenter practicatum ſcio: quod pro informatione judicis inquirentis probe notandum eſt.

Q. 6. Quanam perſonæ incarcerari queant?

39 TERTIO circa capturam conſiderandum quoque eſt, quænam perſonæ incarcerari queant, ubi notanda venit hæc regula, quod omnes indifferenter rei ob commiſſum delictum cuſtodiæ tradi debeant.

40 Scio equidem, communiter excipi mulieres honeſtas, clericos, doctores, nobiles, aliasque perſonas Illuſtres, quas ab incarceratione exemptas eſſe, vulgo tradunt, modo crimen commiſſum enormiſſimum non ſit, per Auth. *hodie novo jure. C. de cuſtod. reorum. l. 1.* & Auth. *ſeq. C. de offic. diverſ. judic. c. ut fama. 35. extr. de ſentent. excom.* Paul. Chirland. *in tr. de relax. tit. fidejuſſ. reor. n. 2. verſ. mulier autem honeſta.* Ang. Aretin. *de malefic.* verb. *pro quibus & quolibet eorum. n. 10.* Foller. *in pr. crim.* verb. *notatos capiat de perſona. n. 18.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. q. l. 1. q. 88. n. 19.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 28. n. 3. & ſeqq.* Hartm. *l. 2. obſerv. miſcell. c. 1. obſerv. 4. num. 6.* Matth. Berlich. *P. 2. concl. 28. n. 36.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 153. & ſeqq.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 4. q. 27. n. 42. & ſeqq.* ubi plures allegat.

Verum, præterquam quod hæc doctrina *Dd.* a 41
pleriſque ad debita civilia, criminaque leviora reſtringatur, variisque modis limitetur & ſublimitetur; ut videre eſt apud Proſp. Far. *d. l.* uſu & conſuetudine ſane contrarium obtinuit, & quævis indifferenter perſonæ incarcerari poſſunt, prout teſtatur Jul. Clar. *d. q. 28. n. 3.* Proſp. Farin. *d. q. 27. n. 52.* Nic. Boër. *dec. 340. n. 5.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 10. lit. D.* & certe, quia finis incarcerationis principalis hic eſt, ne reus aufugiat, ſed delicta puniantur; non video, qua ratione mulieres, doctores, nobiles, aliæve perſonæ a carceratione exemptæ eſſe queant: niſi quis dixerit, circa punitionem criminis reſpectum harum perſonarum habendum eſſe, ac in iis crimina facilius impunita relinqui poſſe; quod tamen contra reipublicæ ſalutem tenderet, quæ facinoroſis ſupplicium irrogari jubet, *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil.*

Duo tamen hic obſervari volo, quæ judicis ar- 42
bitrium haud parum inſtruere poſſunt, *primo* ut Nobiles, Doctores, clerici, aliæque perſonæ honeſtæ, & in dignitate quadam conſtitutæ, non ponantur, vel cuſtodiantur in carceribus ſubterraneis, ſed in palatio vel camera quadam, alioque loco editiore, ſub cuſtodia militum vel commentarienſium, quos eorum lateri adjungit judex, aſſerventur, Luc. de Penna in *l. mulieres. 13. n. 5. verſu octavo.* & in *l. quoties. 17. n. 2. C. de dignitat. l. 12.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. num. 177.* quod maxime verum eſt in iis, qui nondum fuerunt convicti, Bald. in *l. nullus. 2. C. de exhib. reis.* Tiraqu. *in tr. de nobilit. c. 20. n. 30. & 31. & de pæn. temp. cauſ. 31. n. 10. & 11.* generale ſiquidem illud eſt, quod in materia carcerum multum deferatur nobilitati, Angel. in *l. qui in carcerem. 22. n. 2. ff. quod met. cauſ.*

Secundo rationem quoque habeat judex crimi- 43
nis commiſſi, circa capturam & incarcerationem perſonæ nobilis, & in dignitate conſtitutæ: ita licet perpetrato delicto atrociori vel atrociſſimo, ejusmodi perſona in crimine notorio deprehenſa, in carcere rectiſſime detineatur; cum ii, qui adverſus juris præcepta deliquerunt, nullo juris beneficio ſe tueri queant, *l. auxilium. 37. in fin. ff. de minor. l. ult. §. ſi vero poſtquam. C. de jur. deliber. l. 1. §. hac autem. ff. ſi famil. furt. feciſſe dicet.* attamen ob crimen aliquod levius eam non facile incarcerari faciat judex, præſertim ſi convicta non ſit; quin & præſumptionibus validis exiſtentibus, illam cuſtodiæ potius miniſtrorum aut militum tradat, in quo arbitrium judicis nunquam puto excludendum eſſe, juxta tradita Bald. in *l. 2. in fin. C. de exhib. reis.* Nic. Boër. *dec. 216. n. 3.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 9. num. 6.* Foller. *in pract. crim.* verb. *notatos capiat. n. 27.*

Q. 7. Qualis carcer eſſe debeat?

QUARTO attendi quoque debet qualitas 44
incarcerationis, ubi hanc regulam conſtituto: Delinquens in carcere tolerabili, usque ad ſententiam, ejusque executionem, cuſtodiri debet.

Quæ regula tria potiſſimum innuit, PRI- 45
MUM eſt, ut carcer, in quo delinquens captivus detinetur, ſit *locus tolerabilis*; ignotæ ſane non ſunt querelæ de carcere, qui ut plurimum in Germania perhibetur eſſe locus ſubterraneus, horribilis & immundus, Bartol. *in tr. de carcer. c. 1. n. 2.* Æg. Boſſ.

Digitized by Google

Boſſ. *in prax. crim. tit. de carcer. n. 4.* Proſp. Farin. *d. q. 27. n. 2. & 3.* Ventur. de Valent. *in partb. litigioſ. l. 1. c. 14. n. 26.* unde ſæpius fit, ut incarcerati tædio carceris & inſtinctu diaboli, ſibi ipſis vitam adimant, Aut. *diſcurſ.* vom Juſtitienwerck. *pag. 58.* aut a ſerpentibus lædantur, uti miſerabilem hiſtoriam refert Auct. *diſcurſ.* vom Juſtitienwerck. *pag. 66.* de puella quadam, a ſerpentibus in carcere perempta prope Weiſſenburgum; & ſic damnum irrecuperabile per carcerem inferatur, quod revocari non poteſt, Bald. in *l. un. C. de in integr. reſtit.* Rutg. Ruland. *de commiſſ. P. 2. l. 4. c. 1. n. 1.*

46 Sed valde peccant judices, qui reos miſerabiles & pauperes, in ſubterraneos ac horribiles carceres & caveas detrudunt, in quibus humiditate & frigore confecti, infirmitates attingunt, ac vitæ periculum ſubeunt; talis ſiquidem de jure debet eſſe carcer, ut in eo vivere, aëreque ac lumine captivus frui poſſit, Proſp. Farin. *d. qu. 27. n. 96.* Bonif. de Vitalin. *in tit. de carc. privat. n. 2. verſ. nec debet includi.* Marſil. *de bannit.* in verb. *carcerati. num. 45.* Foller. *in pract. crim.* verb. *vel carcerantur. num. 2.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 7. n. 9.* Matth. Steph. *ad art. 11. n. 6. Ord. crim. Car.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſ. 305. n. 2.*

47 Qua de re ſanctio extat Imper. Conſtantini in *l. 1. C. de cuſtod. reor.* ubi ita reſcribit: *Nec vero ſedis intimæ tenebras pati debebit incluſus, ſed uſurpata luce vegetari, ac ſublevari: Et ubi nox geminaverit cuſtodiam, in veſtibulis carcerum & ſalubribus locis recipi, ac revertente iterum die, ad primum Solis ortum illicito ad publicum lumen educi; ne pœnis carceris perimatur; quod innocentibus miſerum: noxiis non ſatis ſeverum eſſe dignoſcitur.*

48 Cum quo convenit Imper. Carol. V. *in Ord. crim. art. 11.* in verb. Und iſt dabey zu mercken, daß die Gefängniſſe zu Behaltung, und nicht zu ſchwerer gefährlicher Peinigung der Gefangenen, ſollen gemacht und zugericht ſeyn. idemque diſpoſuit Illuſtriſſ. Elector. Sax. D. Auguſtus, feliciſſimæ memoriæ *in Conſt. 22. P. 2. v.* Es ſoll aber das Gefängniß, darein er gelegt, ziemlichen und leidlichen ſeyn; und er dermaſſen darinnen enthalten werden, damit ihme dadurch am Leben oder Leibe, keine ſonderliche und hohe Beſchwerung zugefüget werde, ꝛc. unde manifeſtiſſime patet, carcerem adeo tolerabilem eſſe debere, ne quid inde vel vitæ, vel corporis detrimenti incarcerato ſit metuendum, Auct. *Conſult. Conſt. Sax. P. 4. q. 37. v.* Da aber in Unſern.

49 *Et ita reſpondimus G. H.* zu Leipzig: So wird der Verbrecher in einem ſolchen Gefängniß verwahrlichen gehalten, darinnen er nicht des Tages Lichts beraubet, noch an ſeiner Geſundheit, wegen Kälte oder anderer groſſer Beſchwerung, Schaden leiden möge, V. R. W. *M. Nov. A. 1627.*

50 Hocque regulariter verum eſt: attamen eo non extendendum, ut ex circumſtantiis & qualitatibus concurrentibus, judex aut duriorem, aut tolerabiliorem cuſtodiam decernere prohibeatur; nam qualitas cuſtodiæ in judicis arbitrio eſt conſtituta, Bald. in *l. 2. in fin. C. de exhib. reis.* Boër. *dec. 216. n. 3.* Ant. Gomez. *var. reſol. tom. 3. c. 9.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 4. q. 27. n. 99.* Jac. Menoch *de arbitr. judic. qu. l. 2. caſ. 305. n. 1. & 6.* Foller. *in pract. crim. in 1. P. 2. P. princ* verb. *notatos capiat. n. 27. verſ. item carcer durus vel largus.*

51 Hinc 1. ob delicti gravitatem & atrocitatem, delinquens, quando eſt perſona vilis, & de effractione & fuga ſuſpectus, in duriorem carcerem vel turrim detrudi, ac inſuper appoſitis ferramentis vel compedibus cuſtodiri poteſt, Nic. Boër. *d. dec. 216. n. 3.* Foller. *in pract. crim.* verb. *vel carcerentur. n. 4. d. q. 27. n. 100.* debent autem vincula & ferramenta adhiberi ſecundum qualitatem delicti & perſonæ, Jac. Men. *de arbitr. judic. qu. caſ. 301. n. 6.*

52 2. E contra vero, ob qualitatem criminis levioris; & ſortis ac conditionis honeſtioris inquiſiti, incarceratio remitti, reuſque in palatio aut camera cuſtodiæ officialium vel militum tradi poteſt, Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q. 28. n. 3.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 177.*

53 Quin & in pagis quandoque, ob defectum carceris bene muniti, in domo ſculteti, aliove loco, rei etiam atrocioris delicti, vinculis & ferramentis ligati a ruſticis cuſtodiuntur; id quod notiſſimum eſt.

54 Secundo bene notanda ſunt in regula antea poſita verba hæc, *usque ad ſententiam ejusque executionem:* quibus probatur, reum delinquentem non perpetuo in carcere detinendum eſſe, ſed donec usque ſententia publicetur, isque vel ad pœnam condemnetur, vel abſolvatur; cuſtodiæ namque cauſa delinquens incarcerari ſolet, ne aufugiat, & judicium eludat; quare ſi condemnatio vel abſolutio facta fuerit, merito cuſtodia ceſſabit, & ſententia executioni erit mandanda.

55 Et tum judex, ne officio ſuo deſit, diligenter ſtudebit, quo ſententia maturetur, ejusq; executio haudquaquam differatur; ne forſan miſerabilis delinquens mortis ſupplicium, aliamve pœnam corporis afflictivam metuens, diutius mente triſtiſſima maceretur, longiorisque carceris cruciatus ſentiat: aut ſi innocens fuerit, ultra meritum detineatur.

56 Hinc & quæſtio illa decidenda, *utrum judex pœnam carceris perpetui imponere poſſit, ut in illo animam agat reus.* Quod licet apud multas gentes in more poſitum fuerit, hodie tamen de jure, perpetui carceris pœnam indici non poſſe, docet Bald. in *l. credibile. C. de pœn.* & in *l. reos. C. de accuſat.* Angel. in *l. ſi a milite. §. edictum. ff. de militar. teſtam.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 1. q. 89. n. 3. & 4.* ubi plures hujus ſententiæ defenſores allegat.

Q. 8. An Judex pœnam carceris perpetui imponere poſſit?

57 Ejusque fundamentum ponit hoc, quod ſcilicet carcer perpetuus, ſit pœna capitalis, Bart. in *l. 2. n. 9. ff. de publ. judic.* Bald. in *d. l. incredibile.* qualem pœnam judex pro arbitrio ſuo indicere non debet: hæcque ſententia non obſcure probatur per *d. l. incredibile. 6. C. de pœn. l. mandatis. 35. & l. aut damnum. 8. §. ſolent. ff. eod. tit.* Accedit, quod carcer perpetuus ſit ſervitus, quæ homini libero imponi nequit, *l. Titio centum. 71. §. 2. ff. de condit. & demonſtr. l. 2. ff. de lib. hom. exhib.* gloſſ. & Dd. in *l. antiquitas. C. de uſufr.* Jac. Menoch. *d. qu. 89. n. 4.*

58 Hoc tamen dupliciter fallit, 1. ſi lege vel ſtatuto alicujus loci, pœna carceris perpetui pro crimine quopiam imponatur: qualia ſtatuta rara non ſunt, quibus ex gratia quaſi, & in favorem certarum quarundam perſonarum, mortis ſupplicium in pœnam carceris perpetui commutatur: quo ſtatuto extante, judicem tuto pœnam hanc carceris perpetui imponere, poſſe nullus dubito; nam & de jure canonico carceris perpetui pœna non improbatur, *cap. noverit. 49. de ſent. excomm. c. antiqua. de hæret. cap. quamvis. 3. de pœn. in 6to.* quo & faciunt verba *art. 101. Ord. crim. Car. in pr.* Die Straff an Leib oder Gliedern, die nicht zum Tod oder ewiger

Digitized by Google

ewiger Gefängniß ſind. ꝛc. erkannt mögen werden. & *in Conſt. El. 8.* inter conſtitutiones publice non promulgatas, *ſub rubr.* Straffe der Fiſch-Diebe. *verſ.* wann aber. *in verb.* dieſelbe ſollen mit der Straffe des ewigen Gefängniß beleget werden. ꝛc.

59 Modo ſtatutum nil diſponat de criminibus, pro quibus jus Divinum mortis ſupplicium præciſe irrogat, ut in homicidio: quale ſtatutum ceu contra jus Divinum, nullius eſt momenti, nec judicem obligare poteſt; proin, licet forſan ſtatutum reperiatur, ut Nobilis homicida ad carceres perpetuos condemnetur: iſtud tamen obligatorium non erit, ſed judex non habita ratione nobilitatis atque ſtatuti, mortis ſupplicium reo imponere poterit: quin & de jure Divino, cui omnia humana ſtatuta cedunt, hoc facere debebit, *Gen. 9. v. 6. Quicunque effuderit humanum ſanguinem, fundetur ſanguis illius.*

60 2. Si ex juſta cauſa reus in perpetua cuſtodia detinendus eſt; tum enim carcer perpetuus pœna non eſt, ſed cuſtodia, in qua reus detineri debet, donec vel gratia ipſi fiat, vel ratio relaxationis ſuperveniat: veluti ſi quis ob minas verbales fuerit incarceratus, hic certe liberari nequit, ſed in perpetua cuſtodia eſt detinendus, usque dum ſufficientem cautionem de non offendendo præſtiterit, *art. 176. Ord. crim Car.* Petr. a Plach. *in epit. de lict. l. 1. c. 7. n. 1.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quaſt. 77. n. 2.* Matth. Weſenb. *in §. item L. Julia de vi publica. n. 4. Inſt. de publ. judic.* Reinh. Roſa *ad Dan. Moller. Conſt. El. 15. n. 6. P. 4.* Petr. Matth. Wehn. *in pract. obſerv.* vocab. bevehden. Dom. Arum. *diſcurſ. 6. ad c. 17. aur. bull. theſ. 17.* Petr. Frideric. Mindan. *de proc. camer. c. 25. ſect. 6.* Matth. Coler. *P. 2. dec. 232.* aut minitatus ipſemet minitatori indulgere, ejusque cautioni juratoriæ fidere velit; prout dixi *ſupra P. 1. q. 37. n. 91. & ſeq.* Et quotidie hoc practicatur.

61 Quo & alias cauſas urgentes refero, quibus judex commotus, ad evitanda majora mala ac ſcandala, reum ad cuſtodiam perpetuam condemnare poteſt.

62 *Veluti pronunciab. Quæſt. in* Ziegenrück: So wird der Gefangene ſeiner vielfältigen Verbrechung halben öffentlich billich zur Staupen geſchlagen; und nach ausgeſtandener Leibes-Straffe, (weil es mit ihm dieſe Beſchaffenheit, daß vor ihn faſt niemand ſicher, und ſich weder auf der Straſſe, noch ſonſten gnugſam vorſehen kan; er ſich auch bedräulicher Reden verlauten laſſen: welche auch er, als eine verdächtige, ruchloſe und freche Perſon wol zu Wercke richten, und dadurch mehr Leute betrüben und in Gefahr ſetzen würde.) wiederum zu gefänglicher Hafft geführet und gebracht, wohl angefeſſelt, verwahret; und, daß man Friede und Ruhe vor ihm habe und erlangen möge, die Zeit ſeines Lebens darinnen gefänglichen enthalten, *M. Apr. A. 1622.*

63 Tertio dum dicitur in regula antea poſita; reum in carcere cuſtodiendum eſſe; colligitur inde, *carcerem cuſtodiam eſſe debere, non pœnam*: quod & diſertis verbis probatur *art. 11. Ord. crim. Car.* in verb. Und iſt dabey ſonderlich zu mercken, daß das Gefängniß zu Behaltung, und nicht zu ſchwerer gefährlicher Peinigung der Gefangenen, ſoll gemacht und zugerichtet werden. idque ipſum eſt, quod olim JCtus Ulpianus prodidit in *l. aut. 8. §. ſolent. ff. de pœn.* & Imp. Conſtant. repetiit in *l. 1. C. de cuſtod. reor.* carceres nempe ad continendos homines, non puniendos aut excruciandos, aut male tractandos, haberi atque deſtinari debere, Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. caſ. 305. n. 2.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q. 70. verſ. pœna autem.*

Q. 9. An carcer ſit pœna?

Sed hodie carcer quandoque etiam pœna eſt, 64 præſertim in arbitrariis, ubi carceris pœnam facinoroſis irrogari quotidie videmus: tantumque abeſt, hoc cum ſanctione Carolina pugnare, ut illa diſertis etiam verbis carceris pœnam indicet, ut in *art. 157. Ord. crim.* verb. Wo aber der Dieb keine ſolche Geldbuſſe vermag: ſoll er mit dem Kercker, darinn er etliche Zeitlang liegen ſoll, geſtrafft werden. ꝛc. & *in art. 216. in pr.* ibi: So aber ein ſolcher Ubertfahrer beſtimte Geld-Pöen nicht vermöchte: der ſoll im Kercker alſo lang geſtrafft werden, biß er dem Verletzten nothdürfftige Entſchuldigung thut. ꝛc.

Illud etiam hic omittendum non eſt, quoties 65 plures ejusdem delicti ſocii fuerint, eos ſegregandos, & in diſtinctis carceribus detinendos eſſe, prout jubet *Ord. crim. Car. in art. 11.* Und wenn auch der Gefangenen mehr denn einer iſt: ſoll man ſie, ſo viel gefänglicher Behaltung halber ſeyn mag, von einander theilen; damit ſie ſich unwarhafftiger Sage mit einander nicht vereinigen: oder wie ſie ihre That beſchönen wollen, unterreden mögen. quæ verba generalia ſunt, & nulla habita ſexus differentia, ſegregationem captivorum magiſtratibus injungunt; adeoque licet de jure communi mares tantum a fœminis ſeparari jubeantur, *l. quoniam. 3. C. de cuſtod. reor.* Franc. Vivius *l. 2. comm opin.* in verb. *carcerari. n. 2.* ex ſanctione tamen Carolina idem in maribus aut fœminis ſolis, complicibus ſeu correis delicti, receptum eſt. Quod & ratio appoſita luculenter 66 innuit; ne ſcilicet de confictis confeſſionibus edendis clam conſpirent, aut de ſupprimendo crimine deliberent: unde major difficultas verum probandi accuſatori, tum etiam inveniendi, judicibus moleſtia crearetur; carceres itaque plura habere receptacula, conſultum fuerit, Ge. Rem. in *d. art. 11. Ord. crim.* ubi & Matth. Steph. *n. 7.*

Et hæc ſunt, quæ judex in captura & incarceratione reorum delinquentium probe attendere & 67 obſervare debet. Hinc quæritur *primo*, ſi judex contra hæc, capturam & incarcerationem injuſtam decernat, in quantum conveniri queat: quæque ejus ſit pœna.

Q. 10. Quæ ſit pœna judicis injuſtam capturam & incarcerationem decernentis?

Communiter *Dd.* opinantur, judicem hoc nomine pœna injuriarum teneri; quippe qui per in- 68 juſtam capturam incarcerato ignominiam intulit cum gravi & irretractabili præjudicio, Bald. in *l. per diverſas. C. mandat.* Jaſon in *l. 4. § ſi quis condemnatus. n 22. & ſeqq ff. de re jud.* Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim. c. 15. n. 8.* Roland. *vol. 1. conſ. 17. n. 1. & conſil. 18 n. 5.* Cyrill. *in ſumm. crim. tit. de cuſtod. reor. partic. 1. n. 2.*

Quæ tamen opinio refellitur ex *l. injuriarum. 13.* 69 *§. is, qui. 1. & § quæ jure. 6. ff. de injuriis, l. quod reipublicæ. 33 ff. eod. tit.* ubi aperte dicitur; quod is, qui jure publico utitur; non videatur injuriæ faciendæ cauſa hoc facere; juris enim executio non habet injuriam, & quæ jure poteſtatis a magiſtratu fiunt, ad injuriarum actionem non pertinent; quia quod Reip. venerandæ cauſa ſecundum bonos mores fit, etiamſi ad contumeliam alicujus pertinet, quia tamen non ea mente magiſtratus agit, ut injuriam faciat; ſed ad vindictam majeſtatis publicæ reſpicit, actione injuriarum non tenetur; unde probatur, judicem indebite aliquem carcerantem, non teneri actione injuriarum, Proſp. Far. *in prax. crim l 1. tit. 4. qu 27. n. 137.*

Rectius itaque ſentit Paris de Put. *in tr. ſyndicat.* 70

Digitized by Google

cat. verb. *captura, c. 2. n. 5.* judicem injuſte ali-
quem incarcerantem, teneri in ſyndicatu, ac puni-
ri ſyndicatorum arbitrio, pro facti & perſonarum
qualitate, allegans ad hoc Bartol. in *l. injuriarum.* §.
is, qui jure. & §. *qua jure. ff. de injur.* quem ſequi-
tur Farin. *d. qu. 27. n. 141.* & *142.* ubi addit, quod
ultra pœnam ordinariam teneatur iſto caſu judex
indebite carcerato etiam ad damna & intereſſe,
ſecundum gloſſ. in *l. 2.* §. *ſimili modo.* verbo *reten-
tus. ff. ſi quis caution.* Hippol. de Marſil. *in pract.
crim.* §. *conſtante. n. 4.* Cyrill. *in ſumm. crim. tit. de
pœn. jud. male judic. P. 3.* §. *2. n. 1.* Conrad. *in pract.
tit. de captura. n. 3.* Paris de Puteo *in tr. ſyndic.*
verb. *carcer.* & *carceratus. c. 2. n. 7.*

71 Sed in foro Saxonico certa pœna eſt conſtituta;
tenetur namque judex pro injuſta carceratione,
captivo per ſingulos dies naturales 30. ſolidos ſol-
vere, *art. 34. lib. 2.* Landr. ibi: **Wer eines andern
Mannes Knecht ſchlägt, fähet, oder beraubet. etc.
von Recht ſoll er ihm Buſſe geben.** at hæc mulcta
eſt 30. ſolidorum, per *text. in art. 45. l. 3.* Landr.
in verb. **Den Schöppenbaren freyen Leuten giebt**
72 **man auch dreyßig Schilling zur Buſſe. etc.** Pœna
ergo injuſtæ carcerationis de jure Saxonico, eſt
30. ſolidorum per ſingulos dies, prout aperte ſic
tradit gloſſ. *d. art. 34. lib. 2.* Landr. *lit. B. verb.* it. **ſo
man einen mit dem Richter zu Unrecht im Ge-
fängniß hält: die Buſſe iſt Tag und Nacht 30.
Schilling Pfenning.** Chriſtoph. Zobel. *P. 1. differ.
43. n. 9.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 156.* &
P. 1. dec. 164. n. 2. Chil. König *in proc. c. 120.* Petr.
73 Theod. *in colleg. crim. diſp. 4. th. 11. lit. C.* Faciunt
autem 30. ſolidi duos vicenos vel 40. groſſos; ſo-
lidus namque in jure Saxonico continet 12. num-
mos antiquos, vel 16. novos hodiernos Miſnenſes:
quorum duodecim unum groſſum efficiunt, & 20.
groſſi unum vicenum vel ſexagenam antiquam,
Matth. Coler. *P. 1. dec. 161. n. 69.* Facta jam com-
putatione, triginta ſolidi efficiunt 40. groſſos
Miſnenſes, vel duas ſexagenas antiquas.

74 *Hancque pœnam Juris Sax. dictare ſolent Scab. etiamnum
hodie pro injuſta incarceratione.* So iſt er Klägern den
gefänglichen Angriff, ieden Tag und Nacht, ſo lange
er gefänglichen enthalten, mit 30. Schilling Pfenni-
gen, oder 40. Silber-Groſchen, der geſetzten und
verordneten Sächſiſchen Buſſe, zu verbüſſen, und dar-
neben die Gerichts-Koſten auf Richterliche Ermäßi-
gung zu erſtatten ſchuldig, V. R. W. *Ott.* Haken, *in*
Cotbus, *M. Jul. A. 1598.*

75 *It.* Hat euch der Rath zu *N. N.* ohne Urſach mit Gefängniß
beſchweret: So ſeyn ſie euch daſſelbe, benebens Er-
ſtattung aller Schäden und Unkoſten, ieden Tag und
Nacht mit 30. Schilling Pfennigen zu verbüſſen
ſchuldig, V. R. W. *D. L. in L. M. Mart. A. 1583.*

It. So iſt er das ausgeſtandene Gefängniß, ſo lange daſ-
ſelbe gewähret, Inhalts Landüblicher Sächſiſcher
Rechten, ieden Tag und Nacht mit 2. alten Schocken
zu verbüſſen ſchuldig, etc. *Quæſt.* in Hohenſtein, *M.
Aug. A. 1624.*

It. Sebaſt. Fincken, in Auleben, *M. Jun. A. 1585.*

It. VV. a M. M. Sept. A. 1630.

76 Et quod probe notandum, hancce pœnam ju-
ris Saxonici non modo judex ſolvere tenetur, ſed
& privatus, ad cujus inſtantiam decreta fuit captu-
ra, Petr. Theod. *d. diſp. 4. th. 11. lit. C.* Matth. Co-
ler. *d. dec. 164.* Chriſt. Zobel. *d. l.* uterque ta-
men ab hac pœna immunis eſt, quando indiciis
validis præcedentibus, nec non prævia Scabino-
rum ſententia, quis fueris incarceratus.

77 *Prout hoc caſu reſpondimus Joh.* Schulman, in Dewitz,
M. Jul. A. 1618.

78 *Secundo*, cum juris notiſſimi ſit, injuſtam eſſe
Q. 11. Quæ- carcerationem factam a perſona privata, quæ ju-
riſdictionem non habet, *l. neminem. 3. C. de exhib.
reis.* ubi Salyc. & Dd. comm. Ant. Gomez *de de-
lict. c. 9. n. 3.* Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim. c.
15. n. 1.* haud inconvenienter quæritur, *quænam pœ-
na ſit ejusmodi incarcerationis privatæ.* Ad hanc
quæſtionem reſpondet Imp. Zeno in *l. 1. C. de pri- 79
vat. carcer.* reos hujus criminis tanquam læſæ
Majeſtatis reos a jure reputari, ac ultimo ſuppli-
cio puniri; nam qui privatum carcerem exercet,
merum imperium ſibi uſurpare dicitur, Bald. in *d.
l. 1. C. de privat. carc.* uſurpatæ autem juriſdictio-
nis crimen, læſæ Majeſtatis crimen appellatur, *l. 3.
ff. ad L. Jul. Majeſt.* idcirco & per committentes
privatum carcerem, crimen læſæ Majeſtatis com-
mitti, non ſine ratione dici poteſt: quam ſenten-
tiam ampliando & limitando, pro more ſuo late
perſequitur Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 4.
qu. 27. n. 9.* & *ſeqq.*

nam ſit pœna incarcerationis privatæ?

At nimis rigoroſa eſt hæc ſanctio Zenonis; id- 80
eoque nec uſu recepta; in practica enim carceris
privati reus non ultimo ſupplicio, ſed mitius pu-
niri pro arbitrio judicis, teſtis eſt Jul. Clar. *l. 5. ſen-
tent.* §. *ult. q. 68. fin.* & Proſp. Farin. *d. qu. 27. n.
35.* aliique ab ipſo relati, vid. *ſupra P. 1. q. 41. n.
124.* & *128.* quam ſententiam ceu mitiorem, etia-
mnum hodie in pronunciando ſequimur: eam-
que non improbat *l. 2. C. de priv. carc.* jubens
reos hujus criminis tot dies manere in publico
carcere, quot fuerit quis in privato ab eis incluſus.

Ac licet concedatur, carceris privati exercitio 81
læſæ Majeſtatis crimen committi: nequaquam ta-
men mortis ſupplicium inde probabitur; cum pœ-
na criminis læſæ Majeſtatis non ſemper ſit ulti-
mum ſupplicium, ſed interdum deportatio, quan-
doque etiam relegatio cum infamia, *l. 40.* & *l. eo-
rum. 24. ff. de pœn.* Henr. Boter. *de crim. læſæ Ma-
jeſt. c. 3. n. 109.* Ant. Capyc. *dec. 130. n. 20.* quare, ut
maxime privatum carcerem exercens crimen læſæ
Majeſtatis incurrat, ſeveriori tamen, quam arbi-
traria pœna, carceris, vel relegationis, aut etiam
mulcta pecuniaria, non facile puniendus erit.

Veluti pronunciavi. Mart. a Rödern: Hat ſich euer Unter-
thanen einer, von welchem euere Frage meldet, in eu-
ren Gerichten unterſtanden, ſeinen Nachbarn, auch
euren Unterthanen, ſo ihme mit Schulden behafftet
geweſen, in eine verwahrte Kammer zu ſperren, und
ihn 3. Tage lang alſo gefänglichen zu halten; in Wil-
lens, ſeine Foderung durch ſolchen Zwang von ihm
zu erlangen. Da nun bemeldter euer Unterthaner
ſolches geſtändig, oder überführet: So möchte er
ſeiner Verbrechung wegen, willkührlichen, entweder
ein 12. Tage lang mit Gefängniß, oder um 4. neue
Schock in Straffe genommen werden, V. R. W. *M.
Dec. A. 1630.*

Sciendum tamen, quod pœna carceris privati 82
locum non habeat in illis, qui detinent aliquem in
carceribus correctionis cauſa, puta ſi pater filium,
vel dominus ſervum, in camera aut carcere deti-
neat, *l. 3.* §. *1.* & *2. ff. de liber. hom. exhib. l. ex
facto. 35.* §. *proinde. ff. de hered. inſt.* Paris de Pu-
teo *de ſyndic.* in verb. *captura. c. 8. n. 2.* Nic. Boër.
dec. 275. n. 1. Proſp. Far. *d. q. 27. n. 25.* & *27.* Gig.
de crim. læſ. Maj. l. 1. tit. qual. & *a quib. crim. læſ.
Maj. comm. q. 35. n. 7.* & *8.*

Idem obtinet in marito, qui abſque metu pœnæ 83
alicujus, uxorem ſuam correctionis & caſtigatio-
nis cauſa, in vinculis ponere, & in carcere detinere
poteſt, *c. placuit. 24 q. 2. c. quemadmodum. 25. in
fin.* & ibi gloſſ. *ext. de jurejur.* Par. de Puteo *d. c. 8.
n. 2.* Felin. in *c. cum contingat. in fin. ext. de for.
compet.* Gigas *d. q. 35. n. 8.*

Tertio

Digitized by Google

84 *Tertio* quæritur, *qua pœna teneatur effringens carcerem ad hoc, ut carceratus aufugiat, vel alio modo eundem e carcere eximens?* Reſpondent *Dd. communiter*, effractorem incarceratum liberantem, eadem pœna coërcendum eſſe, qua puniendus erat carceratus pro delicto, pro quo detinebatur, Bartol. in *l. ſed. & ſi eximendi.* §. *item ſi quis. n. 4. ff. ne quis eum, qui in judic.* Jaſ. in *l. 1.* §. *quod prætor. n. 12. ff. eod.* Joſ. Maſcard. *de prob. l. 1. concl. 266. n. 16.* Hier. Magon. *dec. Lucen. 90. n. 3. P. 1.* Joh. Berber. *in pract. crim. 1. P. rubr. 25. n. 5.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. caſ. 301. n. 16.* pro qua opinione facere videtur *l. 1 C. de his, qui latron.*

Q. 12. Eximens aliquem e carcere quomodo ſit puniendus?

85 Verum, ſi quis textum illum accuratius inſpexerit, facile deprehendet, de effractoribus carcerum ibidem non agi, ſed de iis ſolummodo, qui occultant delinquentes: uti quoque ex *rubr. tit.* patet; unde non inferendum ad caſum fracti carceris: quin & receptatoribus latronum non eandem, ſed arbitrariam pœnam fore imponendam, ſtatuit Imp. *in d. l. 1.* ita inquiens: *& latrones quisquis ſciens ſuſceperit, & eos offerre judicibus ſuperſederit: ſupplicio corporali, aut diſpendio facultatum, pro qualitate perſonæ, & judicis æſtimatione, plectetur.*

86 Rectius ergo meo judicio arbitratur Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 4. q. 30. n. 93. & 94.* pœnam fracti carceris eſſe arbitrariam, & commenſurandam non ſolum qualitati perſonæ illius, quæ delinquentem e carcere exemit: ſed etiam exiſtimationi judicis, cujus jurisdictio turbata eſt, vide ſupra *P. 1. q. 35. n. 40. & ſeqq.*

87 Etſi vero opinio hæc Farinac. juſta & æqua videatur: de jure tamen Saxon. communis *Dd.* ſententia, quæ carceris effractorem pari pœna, qua carceratus erat puniendus, affici jubet, recepta & probata eſt, per textr. *in art. 9.* §. welcher Mann. *lib. 3.* Landr. ibi: Welcher Mann einen Beklagten um Ungerichte gewaltiglichen dem Gerichte entführt, wird er gefangen mit Geruffte: er ſoll gleiche Pein leiden. &c.

Idque in foro Saxon. practicari, & tam a Scab. Lipſienſ. quam Jenenſibus ita pronunciatum fuiſſe, teſtatur Matth. Coler. *P. 1. dec. 166. n. 4.* neque hæc ſententia diſcrepat a *ſanctione Carol. crimin. in art. 180.* ſiquidem quod ibidem de commentarienſibus ſive carcerum cuſtodibus diſpoſitum eſt, ob identitatem rationis haud inepte ad quoscunque carcerum effractores extendi poteſt.

Prout etiam reſpondimus in caſu, quo reus furti modici e carcere liberatus fuerat, ad requiſ. des Raths zu Eißleben: Hat *F. L.* geſtanden, daß ſie ihren Eidam *P. F.* welcher Diebſtahls halben inne geſeſſen, aus der Hafft mit Loßſchlagung der Schlöſſer loßgemacht; und ſich zugleich mit ihm auf flüchtigen Fuß geſtellet. &c. So wird ſie derowegen willkührlichen, entweder ein 3. Wochen lang mit Gefängniß, oder um 7. neue Schock in Straffe genommen, V. R. W. *M. Oct. A. 1631.*

88 Idque verum eſt, non ſolum quando reus incarceratus arbitraria pœna carceris, vel mulcta pecuniaria puniendus: ſed & ſi ultimo ſupplicio afficiendus fuiſſet; ob generalitatem *textus Saxon.* quamvis ſatis eſſe exiſtimem, carceris effractorem gladio puniri, etiamſi gravior quædam, veluti rotæ aut ſuſpendii pœna, carcerato irrogari potuiſſet; Quod tanto facilius excuſari poterit, quia notiſſimum eſt, per effractionem carceris pacem publicam violari; quod delictum alias gladii pœna regulariter coërceri ſolet, *rec. Aug. ſub Imper. Ferdinando I. A. 1555.* §. wir ſetzen, ordnen. *verſ.* wo ſie ins Gefängniß kommen. *Ord. crim. Car. art. 128. & 129. art. 13. l. 2.* Landr. *ord. prov. El. Sax. pag. 66. & Conſt. Elect. 13. P. 4. in pr.* ubi Dan. Moller. *n. 5.* Andr. Gail. *l. 1. de pac. publ. c. 1. n. 6.*

Veluti etiam gladii pœnam dictabimus cuidam effractori, prædonem e carcere eximenti, ad requiſit. Quæſt. in Eckartsberga, *M. Dec. A 1623.* 89

Quarto, at quid, *ſi ipſemet reus incarceratus carcerem effringat, & inde effugiat, quænam pœna ipſi tum erit decernenda?* Hujus quæſtionis deciſio petenda eſt ex *l. 1. in pr. ff. de effract. & expilat.* ubi verba hæc habentur: *De his, qui carcere effracto evaſerunt, ſumendum ſupplicium divi fratres Æmilio Tironi reſcripſerunt: Saturninus etiam probat, eos, qui de carcere eruperunt, ſive effractis foribus, ſive conſpiratione cum cæteris, qui in eadem cuſtodia erant, capite puniendos: quod ſi per negligentiam cuſtodum evaſerunt, levius puniendos.* unde patet, hoc caſu pœnam *capitis* præſtitutam eſſe. 90

Q. 13. Reus in carceratus carcerem effringens & aufugiens, quam pœnam incurrat?

Quodnam vero ſupplicium per capitis pœnam ibidem intelligi debeat, anxie laborant *Interpp.* & diverſimode ſentiunt: prout octo refert opiniones diſtinctas Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. tit. 4. q. 30. n. 2. & ſeqq.* ubi concludit, reos carcerum effractores, arbitraria pœna puniendos eſſe: idemque ſenſiſſe videntur Nic. Boër. *dec. 215. n. 22.* Boniſac. de Vitalin. *in tit. de carcer. privat. n. 12.* Lud. a Peguet. *dec. 1. n. 6.* 91

Neque enim abſurdum eſt, pœnam capitis in diſpoſitione legis vel ſtatuti accipi non de morte naturali, ſed de civili, hoc eſt, deportatione vel relegatione, ſecundum gloſſ. in *l. 1. & pr.* verb. *capitali. C. ne Chriſtian. mancip.* & in *in l. criminali. ff. de jurisdict. omn. judic.* & in *l. un. ff. de crimin. peculat.* Ang. Aret. *de malef.* verb. *& ibi caput. n. 32.* Salyc. in *l. 2. C. de falſ. monet.* Hippol. de Marſil. *in pr. crim.* §. *opportune. n. 40.* Alciat. in *l. licet capitalis. ff. de verb ſignif.* Foll. *in pr. crim.* verb. *pœnis debitis. n. 48.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. q. caſ. 316. n. 10.* Jul. Clar. *in pr.* §. *ult. q. 67. in pr.* maxime quia in pœnalibus ſemper mitior interpretatio eſt apprehendenda, *l. ſi præſes. 32. ff. de pœn. l. pen. ff. eod. tit. l. ſemper. 56. ff. de reg. jur.* 92

Quibus tamen non parum obſtat, quod proprie & ſtricte loquendo, pœna capitalis accipiatur pro pœna ſanguinis, & ſit mortis naturalis, ſecundum gloſſ. in *l. transſigere. 18.* verb. *capitali. C. de transact.* & in *l. relegati. 4.* & ibi gloſſ. *ff. de pœn. l. ſæcularii. 7. & l. ſunt quædam. 8. ff. de extr. crim. l. 7.* §. *ult. ff. ad L. Jul. repetund. l. licet. 103. ff. de verb. ſignif.* ideoque *& d. l. 1. ff. de effract. & expilat.* prout verba ſonant, de pœna mortis naturalis accipiendam, & ſic ultimum ſupplicium effractoribus carceris infligendum eſſe, putant *Dd. quam plurimi*, quos allegat Farin. *d. qu. 30. n. 2.* 93

Res adeo difficilis non videtur, u dicamus, reos, carcerum effractores ultimo ſupplicio afficiendos eſſe: ſi nimirum propter commiſſum delictum, quod mortis pœnam meretur, fuerint incarcerati: modo tamen confeſſio criminis, (quæ vel ob ſolam effractionem, ceu ſufficiens indicium ad torturam, quæſtionibus extorquenda eſt,) accedat. Et eatenus vera eſſe poteſt illorum opinio, qui per capitis pœnam ultimum ſupplicium intelligi autumant. 94

Quod ſi vero delictum ab incarceratis commiſſum tale non ſit, propter quod alias mortis ſupplicium eſt irrogandum; neque tum ob ſolam effra- 95

Digitized by Google

ctionem & fugam reos morte plectendos, ſed ar-
bitraria ſolummodo pœna afficiendos putaverim;
juxta veriorem ſententiam, quam late defendit
Farin. *d. qu. 30.* eumque ſequitur Petr. Theodor.
in colleg. crim. diſp. 3. tr. 16. lit. D.

96 Graviori igitur quam fuſtigationis pœna, reum
incarceratum ob effractionem carceris punien-
dum non eſſe, exiſtimo: quæ tamen pœna multis
caſibus mitiganda eſt, veluti quando incarceratus
per negligentiam cuſtodum, aliorumve opem &
auxilium evaſit, qui certe non capitaliter, ſed le-
vius puniri debet, *d. l. 1. ff. de effract. & expilat.* aut
quando injuſte fuit incarceratus, gloſſ. in *clement.
paſtoralis.* verb. *per violentiam.* ubi Dd. *de ſent. & re
judic.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. q. caſ. 301. n.
14.* Bertaz. *conſil. crim. 35. n. 33.* vel ſine fractura
carceris violenta aufugit: aut propter judicis ſævi-
tiam, vel periculum aquæ & ignis, *arg. l. 27. ff. lo-
cat. l. 49. §. 1. ff. ad L. Aquil.* Paris de Puteo *de ſyn-
dicat.* in verb. *fuga officialis. c. 2. n. 4.* Joſ. Maſcard.
de prob. vol. 2. concl. 820. n. 12. & 13. aut quod ani-
mum habuerit redeundi, *l. 13. ff. de cuſtod. reor.*

Quibus, ut & aliis ejusmodi caſibus, mitior pœ-
na ſufficere videtur; ideoque judex pro diſcre-
tione ſua ponderando qualitatem fracturæ alias-
que circumſtantias, relegationem, aut pœnam
carceris, vel etiam mulctam arbitrariam, reo irro-
gare poteſt.

97 *Hinc cum reus quidam incarceratus ope & auxilio ab alio
ſibi præſtito, e carcere liberatus aufugit, Scab. in h. m. re-
ſpond.* Habt ihr *N. S.* wegen ſeines Muthwillens und
Ungehorſams, in gefängliche Hafft nehmen laſſen;
und es hat ein Mühlknecht *G. W.* genannt, mit ſei-
ner Bind-Axt, auf ſein des Gefangenen Geheiß, das
ſtarcke Vorhänge-Schloß von der Gefängniß-Thüre
abgeſchlagen: darauf Gefangener die Thür aufge-
macht, und mit dem Mühl-Knecht davon gangen. *etc.*
So werden ſie beyde, wenn ſie wieder zu hafften kom-
men, einen Monat lang mit Gefängniß geſtrafft, und
mit Waſſer und Brod geſpeiſet, V. R. W. *Senat.* in
Kemnitz, *M. Jan. A. 1610.*

98 *Et in caſu haud multum diſſimili:* So viel aber *Facium*
und Heinrichen die Frackſchneidere anlanget, mögen
dieſelbe derowegen, daß ſie ſich aus dem Gefängniß
ſelbſt loß gewürcket, um eine ziemliche Geld-Buſſe, ih-
rem Vermögen nach, in Straffe genommen werden,
V. R. W. *Quæſt* in Gebeſee, *M. Jun. A. 1609.*

Q. 14. Pœna cuſtodum & carcerariorum, quorum culpa aut negligentia incarcerati aufugiunt.

99 *Quinto* denique & hoc expeditum non eſt, *an,
& qua pœna afficiendi ſint carcerum cuſtodes, ſeu
commentarienſes aut carcerarii, ſi reus incarceratus
aufugiat.*

Equidem non deſunt, qui carcerato ex carcere
aufugiente, carcerum cuſtodes eadem pœna, qua
reus & fugiens afficiendus erat, puniri volunt, Nic.
Boër. *dec. 217. n. 1.* Conrad. *in pract. tit. de carcer.
n. 21.* Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 26. n. 1. in fin. l.
1.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. caſ. 302.
n. 2.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 10. n. 11.* Æg.
Boſſ. *in tit. de carcere. n. 9.* Jod. Damhouder. *in
prax. rer. crim. c. 17. n. 3.* Proſp. Farin. *in prax. crim.
l. 1. tit. 4. qu. 31.* ubi pro more ſuo quæſtionem
hanc per ampliationes & limitationes latisſime
tractat.

100 Sed videntur loqui *prædicti Dd.* de cuſtode, qui
opem & auxilium, veluti carcerem frangendo, fu-
gienti reo præſtat, quem ſane eadem pœna teneri,
qua incarceratus affici debebat, nemo negabit; qui
certam ſibi *Dd.* opinionem perſuaſam habet, effra-
ctores ſcilicet carcerum, quo reus aufugiat, pari
pœna teneri, quam ipſemet incarceratus promeri-
101 tus eſt: prout etiam diſertis verbis diſpoſitum in
ſanctione Carol. art. 180. in pr. ibi: So ein Hül-
ter der peinlichen Gefängniß einem, der peinliche
Straffe verwircket, aushilfft: der hat dieſelbe pein-
liche Straffe an Statt des Ubelthäters, den er alſo
ausgelaſſen, verwircket.

Verum de eo cuſtode principaliter hic quæſtio 102
eſt, qui opem & conſilium aufugienti reo quidem
non præſtat: attamen vel ex culpa, vel negligentia,
fugam non impedit, quam diligens cuſtos facile
avertere poſſet.

Hujus deciſio petenda eſt ex *l. ult. ff. de cuſtod.* 103
reor. ibi: *pro modo culpæ vel caſtigantur, vel mili-
tiam mutant.* & *l. carceri. 8. ff. eod. tit.* ibi: *officio
judicis puniendus eſt.* it. *removendus eſt ab officio.* &
l. milites. 12. ff. eod. tit. ibi: *pro modo culpæ in eos ſta-
tuendum eſt.* ex quibus textibus evincitur, pœnam
cuſtodis hoc caſu eſſe arbitrariam, pro modo cul-
pæ vel negligentiæ: quod certe æquiſſimum vide-
tur; etenim juris notiſſimi eſt, cuſtodes tam culpa, 104
quam dolo hoc nomine teneri, ac non ſolum de la-
ta, ſed & de levi & leviſſima culpa, Paris de Pu-
teo, *in tr. de ſyndicat.* verb. *carcer. & carceratus. c. 3.
n. 2.* Nic. Boër. *d. dec. 217. n. 10.* Proſ. Far. *d. qu. 31.
n. 14.* ſed durum eſſet, pari pœna, quam incarcera-
tus ſcilicet promeritus fuit, & dolum & culpam
indifferenter omnem coërceri; Quare rectisſime
arbitrio judicis relinquitur, qua pœna pro modo
culpæ vel doli, cuſtodes affici velit.

Adeoque puto diſtinguendum eſſe, utrum cu- 105
ſtodes doloſe quid fecerint, ac haud inſcii fugæ
eam non impediverint: vel culpa aut negligentia
eorum incarceratus aufugerit.

Priori caſu, ſi cuſtos dolo, aut etiam pretio cor- 106
ruptus, carceratum aufugere permittat: absque
dubio ad pœnam corporis afflictivam, fuſtigatio-
nem nempe perveniri poterit; nemini enim
ignotum eſt, dolum pœna corporali poſſe pu-
niri, Bart. in *l. 1. §. 1. n. 1. ff. ſi quis teſtam. lib.* Jul.
Clar. *in pr. cr. §. ult. q. 84. in pr.* Cæpoll. *conſ.
crim 33. col. 2. verſ. quod ſi probatur. &c.*

Quod vel maxime tum verum eſt, ſi reus ob 107
crimen atrocius non modo incarceratus, ſed & de
eo confeſſus aut convictus fuerit: vel ſi officialis
præfecturæ, der Landknecht, aut cuſtos juratus, de-
linquentem dimiſerit; certe enim hiſce caſibus,
cuſtodes fugam incarcerati fraudulenter permit-
tentes, vix ac ne vix fuſtigationis pœnam effugi-
ent: caveat tamen judex, ne pœnam mortis cuſto-
di irrogari faciat; quod admodum, durum eſſet.

Etſi enim de jure civili hoc non abſonum vi- 108
deatur, *l. ad. 4. C. de cuſtod. reor.* unde haud pauci
arbitrantur, morte cuſtodem plecti poſſe; prout
videre eſt apud Farin. *dict. q 31. n. 2.* aliosque ab
eo allegatos: attamen ſecundum ſanctionem Ca-
rolinam, & in foro Saxon. is ſolummodo, qui vio-
lentia adhibita, veluti armata manu carcerem
frangendo, incarceratum liberat & abducit, (quod
de cuſtode permittente fugam aſſeri nequit.) pari
pœna cum incarcerato tenetur, prout patet *ex art.
9. §.* welcher Mann. *lib. 3.* Landr. in verb. gewalti-
glichen dem Gericht entführet. *& ſanct. Car. art. 180.*
in verb. aushilffet.

Antequam vero pœna corporis afflictiva, aut 109
etiam relegationis perpetuæ, cuſtodi irrogetur, de
ipſius dolo certe judici conſtare debet; proinde ſi
is dolum confiteri nolit, qui tamen ex indiciis &
conjecturis apparet, confeſſio per tormenta vel
territionem extorquenda erit; ut ſæpius reſpon-
ſum memini: Scio etiam, juramentum purga-
tionis hoc caſu injunctum fuiſſe.

Ad

Digitized by Google

Ad conſultat. Senatus Grimmenſ. M. Oct. A. 1630.

110 *Poſteriori vero caſu*, quando ex culpa & negligentia cuſtodum incarcerati aufugiunt: pœna fuſtigationis non obtinebit: ſed pro qualitate culpæ latæ, levioris, aut leviſſimæ, nec non ratione circumſtantiarum & perſonarum, ut & criminis a fugitivo commiſſi, judex pœnam arbitrariam, carceris, aut mulctam pecuniariam, cuſtodibus negligentibus imponere poteſt, *l. ult. ff. de cuſtod reor. l. carceri. & l. milites. ff. eod. tit.* Petr. Theodor. *in*
111 *colleg. crim. diſput. 4. theſ. 12. lit.* D. quo faciunt & verba expreſſa *ſanctionis Car. in art. 180.* Käme aber der Gefangene durch bemeldtes Hüters Unfleiß aus dem Gefängniß ſolcher Unfleiß iſt nach Geſtalt der der Sachen, und Rechte, ſo an dem Orte, als hernach folget, gepflogen wird, zu ſtraffen.

112 *Quemadmodum ſæpiſſime pronunc. Scab. cuſtodibus negligentibus ut plurimum pœnam arbitrariam carceris ad unam, duas, vel tres ſeptimas: aut mulctam pecuniariam duarum, trium vel quatuor ſexagenarum novarum dictantes. Nobili a* Schönberg, *M. Mart. A. 1605.*
Nobiliſſæ a Schönbergin, *M. Jan. A. 1609.*
J. B. in L, M. Maj. A. 1612.
Greg. Freimuhlen, in Kleinſtädel, *M. Maj. A. 1615.*
Chr. Troſten, in Grullenberg, *M. Maj. A. 1625.*
Henr. ab Alnpeck, *M. Nov. A. 1617.*
Aug. a Schönberg, *M. Mart. A. 1629.*
Senat. Miſnenſi, M. Dec. A. 1630.

Quin & ſi lata aut latiſſima culpa cuſtodum, 113
incarcerati evaſerint, ad relegationis quoque pœnam perveniri poterit: quod maxime verum eſt, ſi cuſtos carceratum ſub fide jurata receperit, vel officialis publicus, der Stadt- oder Land-Knecht, in lata vel latiſſima culpa verſatus fuerit.

Prout reſponſum fuit Quæſt. Scendic. So iſt der Land- 114
Knecht binnen zwey oder drey Monath die Gefangenen wieder einzubringen ſchuldig; anſn Fall aber dieſelbe über angewandten Fleiß nicht zu erlangen ſeyn, wird er, andern zum Abſcheu und Exempel, mit ewiger Lands-Verweiſung in Straffe genommen, B. R. W. *M. Maj. A. 1611.*

Et in caſu ſimili Senat. in Lommatſch, *M. Jul. A. 1630.*

Temporalis autem relegatio hoc in caſu dictata fuit alicui officiali ſive miniſtro Præfecturæ, einem Land-Knecht, *ad conſultat. Dan.* Rothen, *M. Jan. A. 1630.*

QUÆSTIO CXII.

De Salvo Cnnductu, & Satisdatione Rei delinquentis ad obtinendam ſecuritatem plenariam.

S U M M A R I A.

1. *Salvus conductus liberat reum a periculo carceris.*
2. *Maxime conducit reo petere ſalvum conductum, n. 3. 4. 5.*
6. *Salvus conductus duplex eſt, generalis, & ſpecialis.*
7. *Salvum conductum generalem habens, non modo ad judicium venire, ſed & ſecure inde recedere poteſt, 8 9.*
10. *Quolibet die juridico reus ſecure poteſt comparere.*
11. *Commorandi diutius facultatem reus non habet.*
12. *Quamdiu hic ſalvus conductus præſtet ſecuritatem, n. 13.*
14. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
15. *Abſque impetratione ſalvi conductus generalis, reus non eſt ſecurus.*
16. *Citatio quatenus ſalvum conductum in ſe contineat, n. 17. 18.*
19. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
20. *Specialis ſalvus conductus plenam dat ſecuritatem.*
21. *Et proprie dicitur ſalvus conductus.*
22. *Quilibet magiſtratus habens merum imperium, ſalvum conductum largiri poteſt, n. 23. 24.*
25. *Explicatio l. relegati. ff. de pœn.*
26. *Offendens reum habentem ſalvum conductum, crimen læſæ Majeſtatis committit, n. 76.*
27. *Quæſtor Præfecturæ Electoralis plenarium dat ſalvum conductum, n. 28.*
29. *Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.*
30. *In crimine manifeſto & notorio non datur ſalvus coductus reo, n. 31.*
32. *Reo abſenti & latitanti, conceditur ſalvus conductus, n. 33.*
34. *Etiam in atrocibus delictis, n. 35.*
36. *Sicuti & in proceſſu inquiſitorio, n. 37.*
38. *Obſervantia Scabinorum Lipſienſium, n. 39.*
40. *Nec non reo confeſſo aut convicto, allegantiexceptionem defenſionis.*
41. *Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.*
42. *Reo præſenti incarcerato non datur ſecuritas, n. 43. 44.*
45. *Niſi in delictis levioribus, n. 47.*
46. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
48. *Et in caſu infirmitatis, n. 51.*
49. *Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 50.*
52. *Aut ſi judex credit, reum fore inculpabilem.*
53. *Qualitas & finis hujus ſalvi conductus in quonam conſiſtat.*
54. *Securitas non juvat reum in novis delictis.*
55. *Alieno magiſtratui ſalvus conductus non præjudicat, n. 56.*
57. *Magiſtratus concedens ſalvum conductum, reum ne quidem in alieno territorio captivare poteſt.*
58. *In ſecuritatibus conceſſis conſideranda eſt forma verborum.*
59. *Quamdiu duret ſalvus conductus ſpecialis, n. 60. 61. 62. 63.*
64. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
65. *Num per ſententiam, ſublato ſalvo conductu, judex confeſtim reum prehendere poſſit, antequam ſententia tranſeat in rem judicatam, n. 66. 68. 69.*
67. *Reſponſa Scabinorum Lipſienſium, n. 70.*
71. *Effectus ſalvi conductus eſt, ut reus ſit ſecurus ab incarceratione & omni vi injuſta, n. 73. 74. 75.*
72. *Majoris fidei cauſa ſuper ſalvo conductu conficitur inſtrumentum in foro Saxon.*
76. *Offendens reum habentem ſalvum conductum, quomodo debeat puniri, n. 77. 78. 79. 80.*
81. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
82. *Reus crimen confeſſus, non obſtante ſecu-*

 rita-

Digitized by Google

ritate, ſtatim prehendi & puniri poteſt, n. 83. 84.

85. *Reus petens ſalvum conductum debet ſatisdare, n. 86 87.*

88. *Obſervantia Scabinorum Lipſienſium.*

89. *Effectus hujus ſatisdationis quis ſit, n. 90. 91.*

92. *Quanta cautio ſit praſtanda a reo, n. 93. 94. 95.*

96. *Cautione absque determinatione certa ſumma praſtita, fidejuſſor liberatur ſolutione unius werigeldi.*

97. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*

98. *Cautio hac non ſolum fidejuſſoribus, ſed & pignoribus praſtari poteſt, n. 99. 100. 101.*

102. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*

103. *Fidejuſſores cavere quoque debent in hac ſatisdatione.*

104. *Cautio juratoria quatenus admittatur, n. 106.*

105. *Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 107. 108.*

109. *Reo non comparente, cui debeatur pecunia in cautione expreſſa, n. 110. 111. 112. 113. 114. 115.*

116. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*

117. *An ſingulis vicibus, quibus reus emanſerit, pecunia cautionis exigi poſſit, n. 118. 119. 120. 121.*

122. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*

123. *Cautio praſtita nunquam eſt duplicanda, n. 124.*

125. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*

126. *An reo emanente, pecunia cautionis ipſo jure commiſſa ſit, n. 127. 128. 129.*

130. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*

131. *Pecunia a fidejuſſore ſoluta, adverſus reum fugitivum nihilominus criminaliter procedi poteſt, n. 132. 133. 134. 135. 136. 137.*

138. *Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 139.*

140. *Antequam tamen ad bannum procedatur, reus denuo citandus eſt ad banni proceſſum.*

141. *Obſervantia Scabinorum Lipſienſium.*

142. *Fidejuſſor reum ſemel ſiſtens ab ulteriori obligatione eſt liberatus.*

143. *Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.*

1 QVod dictum *quæſtione præcedente*, delinquentem cuſtodiæ tradendum ſive incarcerandum eſſe, illud notabiliter fallit, quando ſecuritas ipſi fuit promiſſa; ſolet enim communiter reus citatus per defenſorem opponere exceptionem loci non tuti, ac pro averſione carceris ſalvum conductum petere: quo impetrato, a periculo carceris eſt immunis, Joh. Zanger. *in tr. de except. P. 2. c. 5. n. 6. & 8.* Bartol. in *l. 1. ff. de cuſtod. & exhib. reor.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 165.* Dan. Moller. *l. 2. ſemeſtr. c. 1. & 2.*

2 Hancque poteſtatem judex habet, ut accuſato pro averſione carceris aut alterius offenſionis, ſecuritatem tribuere, ac fidem dare queat; ne exceptione hac loci non tuti oppoſita judicium criminale differatur, Zang. *d. l.*

Equidem me non latet, pro innocentibus legis & Imperii præſidium militare, quod pacem & ſecuritatem omnibus promittit, *c. 1. §. ſi quis hominem. X. de pac. tenend. & ejus violat. in uſib. feudor. l. jubemus. 4. §. pen. C. de præpoſ. ſac. ſcrin. §. patrocina.* Auth. *de mandat. princ. collat. 3.* unde videtur inaniter implorare judicis officium pro ſecuritate, qui ipſo jure ſecurus eſt, *l. un. C. de theſaur. l. 11.* ſupervacuis enim remediis utendum non eſt, *l. hac ſtipulatio. 14. §. divus. ff. ut legat. nom. caveat.* nocentibus vero hoc beneficium prorſus non erit concedendum; nam fruſtra implorat auxilium magiſtratus, qui contra eum deliquit, *l. auxilium. 37. in fin. ff. de minor.*

3 Verum hunc ipſum ob finem ſalvus conductus ab accuſatis peti, iisque, prævia tamen cautione, dari ſolet, quo metu carceris liberati, commodius defenſionis & innocentiæ prætenſæ telam pertexere poſſint, Matth. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 84.* ideoque inſpectio illa, an nocens vel innocens ſit, conductum haudquaquam tardabit, ſed ad litis finem, qui, prout ſeſe oſtenderit, reum excipiet, rejici debet, Dom. Arum. *in diſcurſ. 1. ad aur. bull. Car. IV. Imper. th. 17. in fin.*

4 Ac certe rectiſſime reus inculpatus de homicidio, adulterio, vel ſimili crimine, quod pœnam ſanguinis meretur, metuens offenſionem in perſona, confugere videtur ad hoc aſylum, petendæ videlicet ſecuritatis contra vim & injuriam; quæ ſaltem de facto ipſi vel per capturam judicis, vel per partem adverſariam inferi poterat; cum judices ſæpenumero uni quam alteri parti ſint æquiores, ideoquo hæc cautela ſuperabundans non nocet, *l. teſtamentum. 17. C. de teſtam. c. accepimus. 4. X. de fid. inſtrum.* loca namque tribunalium pro ſanctis haberi, in iisque quilibet ab omni hominum injuria defendi debet, Bart. in *l. ſi quis reus. 5. n. 12. ff. de publ. judic.* Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 4. n. 207.*

Quare non modo *Conſtitutio de pace publica in receſſibus Imperii Wormatienſ. de A. 1521.* violatoribus pacis ſecuritatem dare permittit, ſed & Imperator Carolus V. reis defenſionem ſuam probare ac deducere volentibus, ſalvum conductum tribui jubet, *in Ord. crim. art. 156. in verb. fin.* und ſoll derſelbe zum Rechten für unrechter Gewalt, und nicht weiter, vergleit werden. ut ſic dubium prorſus non ſit, reis ſalvum conductum a judice præſtari poſſe: quo dato, delinquens nullo modo captivari debet: donec per probationem conſtiterit de delicto, ita ut judex ex actis & actitatis pronunciet, reum carceri mancipandum eſſe, Matth. Coler. *P. 1. dec. 165.* Mod. Piſt. *vol 2. conſ. 49.* Betr. Brem. *in tr. de ſecur. promiſſ. qu. 2.* Mynſing. *cent. 1. obſerv. 82.* Dan. Moller. *d. c. 1. & 2. ſemeſt. l. 2.* Zanger. *d. P. 2. de except. c. 5. n. 10.* Dom. Arum. *in diſcurſ. 1. ad aur. bull. c. 1. th. 17.* Matth. Steph. in *not. ad art. 156. & art. 11. n 4. Ord. crim. Car. V. Imper.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. qu. 46.* quod & in foro Saxon. expeditum eſt. ob text. *in art. 65. l. 1.* Landr. *art. 4. & 14. l. 2.* Landr. *art. 9. art. 13. art. 17. l. 3.* Landr. ubi ſecuritas delinquentibus data diſertis verbis approbatur, Zanger. *d. c. 5. n. 8.* Matth. Coler. *d. P. 4. c. 1. n. 226.* 5

Sciendum autem, in foro Saxon. duplicem eſſe ſalvum conductum, qui vulgo reis delinquentibus concedi ſolet, *Generalem & Specialem.* GENERALIS dicitur, quando judex absque præſtita cautione, reo citato tribuit ſecuritatem ad judicium veniendi & inde recedendi, das gemeine ſichere Geleite von den Gerichten jedesmahl ſicher ab und zu zuziehen, Joh. Zanger. *d. c. 5. n. 22.* Mod. Piſtor. *d. conſ. 49. n. 52.* 6

Duplex eſt ſalvus conductus in foro Saxonico.

Hujus ſecuritatis effectus eſt, ut reus non modo ſecure poſſit ire & venire ad judicium, ſed & tuto ac ſecure inde recedere, Dan. Moller. *lib. 2. ſemeſt. c. 1.* Mod. Piſtor. *d. conſ. 49. n. 9. & ſeqq.* Zanger. 7

Q. 1. Quisnam ſit effectus ſalvi conductus generalis?

Zanger. *d. c. 5. n. 18.* unde & diſertis verbis hoc inſeri ſolet ſecuritati (ſicher ab und zu zu ziehen) teſte practica forenſi Saxon.; quin & ſi id ipſum non exprimatur, ſed in genere ſalvus conductus tribuatur, nihilominus facultatem tam veniendi, quam recedendi, conceſſam videri arbitror, juxta tradita Jac. Menoch. *l. 2. de arbit. jud. q. cent. 4. caſ. 336. n. 11. & 12.* Tiber. Decian. *vol. 1. conſil. 18. n. 147.* Petr. Brem. *de ſecur. promiſſ. q. 6.* Mod. Piſt. *d. conſ. 49. n. 9. & ſeqq.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 220.*

8 Neque enim in fidei aut ſecuritatis promiſſione ſolum, quid concedens, verum etiam quid recipiens veriſimiliter cogitarit, inſpiciendum eſſe, monet Bald. *vol. 5. conſil. 414.* Jac. Menoch. *d. caſ. 336. n. 15.* præſupponendum autem, recipientem de reditu omnino cogitaſſe; quia utique venire etiam ſine ulla ſecuritatis promiſſione potuiſſet, & ideo, ut ſecuritas data aliquem effectum habeat, omnino reditum implicet neceſſe eſt: & captioſa ex eo ſatis apparet interpretatio, etiamſi tabulæ ſecuritatis in ſpecie reditus inſertus non fuiſſet; quia ſufficit, quod in genere promiſſa ſit ſecuritas, qua qui gaudere debet, ut tuto redire poſſit, conſectarium eſt, Dom. Arum. *d. diſc. 1. ad aur. bull. th. 20.*

9 Et cum in privatorum pactis iter eundi, jus quoque redeundi contineat, *l. utimur. 5. ff. de ſepulchr. violat. l. ſi venditor. 10. ff. de relig. & ſumpt. funer. l. ſi mercedem. 53. §. ſi. cum. ff. de act. empt. l. qui fundum. 40. §. 1. ff. de contr. empt.* ſane in Principum ac magiſtratuum promiſſionibus, in quibus exuberantior bona fides requiritur, hæc duo vel maxime ſe invicem comitari debent; unde Mauritius Elector, Carolo V. ſubtiles quaſdam interpretationes adverſus Philippi Landgravii liberationem nectenti: *at ego*, dixit, *te tanquam Imperatorem, non tanquam Legiſtam, volo pactiones & fœdera interpretari.* poſt Thuan. Gentil. *2. de legation. 10.* Dom. Arum. *d. l.*

10 2. Alter hujus ſecuritatis ſive generalis ſalvi conductus effectus eſt, ut quolibet die juridico reus ſecure in judicio comparere, ac inde redire queat, iedesmal, das iſt, zu einem jeglichen Gerichte, ſicher ab- und zu zuziehen. Joh. Zanger. *de except. d. l.* ex quo ſequitur, commorandi ſecuritatem citatum non habere; determinata enim ſecuritas hoc caſu conceditur veniendi, & recedendi; ſtandum igitur eſt determinata hac conceſſione, quia actus limitatus limitatum producit effectum, *l. age. 3. C. de transaction. arg. l. in agris. 16. ff. de acquir. rer. dom.* Bartol. in *l. 1. n. 8. de pecul.* Mod. Piſtor. *vol. 3. conſil. 49. n. 9.* neque actus agentium ultra eorum propoſitum & intentionem operari ſolent, *l. non omnis. in pr. ff. ſi cert. pet. l. obligationum. 3. §. ult. ff. de oblig. l. nec ignorans. 10. C. de donat.*

Quæſt. 2. Quamdiu duret ſalvus conductus generalis?

11 Proinde, ſi citatus extra diem juridicum ibidem inveniatur, in carcerem recipi poteſt, ex quo reſpondere cogatur, Joh. Zanger. *d. c. 5. n. 24.* Bart. in *l. 1. n. 5. ff. ad L. Jul. Majeſt.* Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 242. & 243.* ubi hæc verba addit: *Cauti ſint advocati, ne clientulos ſuos in cauſa maxime criminali, criminaliter intentata, finitis judicialibus terminis, diu detineant in diverſorio, atque ita ipſi anceps periculum carcerum incurrant.*

12 Neque tamen ita rigidus & ſerverus Cato jus dicens eſſe debet, ut ob modicum temporis intervallum, intra quod reus pro ſua & ſuorum, quos ſecum adduxit, alimentatione in diverſorio vel alibi commoratur, ſtatim procedat ad compedes; cum tempus in dubio relinquatur arbitrio judicis, tanquam boni viri, *arg. l. vir bonus. 18. ff. judic. ſolvi.* ita, ut aſſecuratus meridiano vel nocturno tempore, in loco judicii ſaltem requiem ſuam habere, & corpus curare poſſit, *arg. l. medicus. 26. verſ. reſpondit.* cum *l. operarum. 50.* ibi: *in omnibus tempora ad curam corporis neceſſaria relinquenda. ff. de oper. libertor.* Matth. Coler. *d. l.* Hinc fit, ut commu- 13
niter quovis die juridico, generalis ſalvus conductus ſecuritatem per triduum fere præſtet; ſcilicet, quo citatus primum diem ad comparendum: alterum ad tractandum in judicio: tertium habeat ad redeundum. den Tag des Termins: den Tag zuvor: und den Tag hernach; damit der Angeklagte zum Gerichte, und wiederum davon in ſeine Gewahrſam kommen kan. niſi dies juridicus diutius duret; quo caſu etiam generalis ſecuritas eo usque extendi debet.

Veluti etiam pronunciav. ad conſultat. Caſp. Rottweins, zu 14
Ilmenau: Seyd ihr wegen begangener Miſſethat für das peinliche Gerichte *citiret*: Dieweil ihr aber aus Furcht des Gefängniß in Flüchten geweſen: und eure Unſchuld beyzubringen euch anerbothen: Iſt euch das gemeine ſichere Gleit für denen Gerichten ſicher ab- und zu zu gehen ertheilet worden. ꝛc. So wird ſolches iedesmahl auf den Tag und Zeit währendes Termins, ohngefähr ein Tag zuvor, und ein Tag hernach, damit ihr zum Gerichten, und wiederum davon in euer Gewahrſam kommen möget, verſtanden; und es ſeyn die Gerichte euch ſelbige Zeit anzuhalten, und in Hafft zu nehmen nicht befugt, V. R. W. *M. Maj. A. 1624.*

Ex jam dictis inferendum eſt, reum citatum, 15
ſi inconſulto absque petitione & impetratione ſecuritatis compareat, a judice incarcerari poſſe, Felin. in *c. accedens. n. 4. ext. ut lit. non conteſt.* ſi enim delinquens ab incarceratione immunis eſt, ob beneficium ſecuritatis generalis impetratæ; utique omiſſo & neglecto ſalvo conductu, aliud dicendum erit: nec habet, quod conqueratur hoc caſu citatus; ſibi namque imputet, quod locum ipſemet non fecerit tutum, petendo videlicet cautionem ſecuritatis, antequam accederet ad locum citationis; nam obligatus aliquid facere intra certum tempus, ſcire debet, poſt temporis lapſum ſibi hoc denegatum eſſe, *l. accuſaturus. 35.* ubi gloſſ. *ff. ad L. Jul. de adult. l. cum Titia. 18. ff. de accuſat. l. ſi ea. 7. C. qui accuſ. non poſſ.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 235.*

Nec obſtat, quod vulgo dicitur, quamlibet ci- 16
tationem, etiamſi non habeat annexam clauſulam publicæ fidei & ſecuritatis, ejus eſſe effectus, ut quaſi in dorſo ſecum ferat ſalvum conductum, die Citation bringet Gleit mit ſich. Dan. Moller. *l. 2. ſemeſtr. c. 1.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 12 n. 38. 39.* præterquam enim, quod id ipſum extra controverſiam non ſit, juxta tradita Matth. Coler. *d. c. 1. n. 136.* concedendum ſane eſt, hoc non ita intelligendum eſſe, ut judex citatum ſontem deprehendens captivare prohibeatur: quod cum facile prætendi queat a judice, non video, qua ratione citatus absque impetratione ſalvi conductus ſecurus eſſe poſſit; *Quare nemini* inquit Matth. Coler. *d. l. autor eſſe velim quod nuda citationi fidat; cum fragilis ſit iſta ſpes, & ſæpe fallat.* addens porro: *Qui itaque ſe commit-* 17
tit nudæ judicis requiſitioni, absque alia fide publica, is expectet, quod alibi in jure Saxonico legitur de transeunte per alienas terras ſine paſſagio, wer ſein Leib und Leben wagen will, der iſt Geleitsfrey. Landr. *l. 2. art. 27* §. ein jeglich Mann ſoll Zollfrey ſeyn. *ita qui confidit nudæ jus dicentis citationi,*

Q. 3. Num qualibet citatio contineat in ſe ſalvum conductum generalem?

absque

abſque expreſſa ſecuritatis promiſſione, *expectet*,
quod carceretur, *& poſtea ex carcere reſpondeat.*
Coler. *d. l.*

18 Quicquid tamen ſit in aliis regionibus ac ter-
ritoriis, in ditionibus certe Electorum ac Ducum
Saxoniæ, citationem tribuere ſecuritatem citato
tuto veniendi & recedendi; idque hactenus obſer-
vatum fuiſſe, teſtatur Dan. Moll. *l. 2. ſemeſtr. c. 2. n. 2.*
ubi refert exemplum de quodam delinquente,
quem citatum capi Illuſtriſſimus Elector D. Au-
guſtus, feliciſſimæ memoriæ, noluerat: ſed dimiſ-
ſum & extra fines ditionum ſuarum poſtea depre-
henſum & retractum merito ſupplicio demum af-
fici juſſerat: Quod & laudatiſſimæ memoriæ Ele-
ctor D. Chriſtianus I. feciſſe, ac citatum dimiſiſſe,
perhibetur, Moller. *d. l.* Petr. Heig. *d. q. 22.*

19 *Ideoque & Domini Scab. ſic reſpondere non dubitarunt:* Wenn
gleich der *Citation* das ſichere Geleit ausdrücklichen
nicht einverleibet worden wäre: Dieweil aber dennoch
eine jede *Citation* das gemeine ſichere Geleite mit ſich
bringet: So habt ihr euch auch deſſen, vermöge der er-
gangenen *Citation*, billich zu erfreuen, V. R. W. *Ad*
20 *conſultat. Ant. ab* Ebeck, *M. Sept. A. 1624.*

Q. 4. Quid ſit ſalvus conductus ſpecialis?

Specialis dicitur ſalvus conductus,
" quando citato, præſtita ab ipſo cautione, plena da-
" tur ſecuritas ſub publico ſigillo judicii, ut per to-
" tum tempus litis durantis, liceat ipſi in loco judicii
" apud & inter ſuos commorari, & deliberare cum
" amicis & cognatis ſuis, ſuper defenſione ſuæ inno-
centiæ, Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 255.*
plerumque enim rei non ſatis ſibi cautum eſſe exi-
ſtimantes ſalvo conductu generali, ſemper fere
præter citationem ſeorſim quoque cautionem ſe-
curitatis, quam in promptu, ubi opus fuerit, ha-
beant, ſub ſigillo judicis ſibi mitti poſtulant: præ-
ſtita cautione idonea de ſtando juri usque ad de-
terminationem litis: & tum demum citationi ſe
parituros profitentur, Dan. Moller. *l 2. ſemeſtr. c. 1.*
Joh. Zang. *de except. P. 2. c. 5. n. 8.* Matth. Coler.
P. 1. dec. 165. n. 6. Blanc. *in tr. crim. §. datis defenſio-
nibus. n. 53.* Joh. Petr. Surd. *l. 2. conſ. 270 n. 3.* Jul. Clar.
l. 5. ſentent. q. 46. Matth. Stephan. *in not. ad art. 11.*
21 *n. 4. & 5. Ord. crim. Car.* Hæcque ſecuritas pro-
prie & in ſpecie dicitur ſalvus conductus, quando-
que etiam plena ſecuritas, gratia vel privilegium,
das freye oder volle ſichere Geleit zu Recht, und vor
unrechte Gewalt. & definiri poteſt, quod ſit *legi-
timum præſidium citato, præſtita ab ipſo cautione ſuf-
ficiente, pro averſione periculi carceris, aut alterius of-
fenſionis, a magiſtratu conceſſum*: juxta ea, quæ tra-
dit Bartol. in *l. illicitas. 6. §. ne potentiores. n. 2. ff. de
offic. præſid.* Salycet. in *l. denunciamus. 5. n. 1. &
l. præſenti. 6. §. ſane. C. de his, qui ad eccleſ. confug.*
Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 203.* Pro
cujus explanatione exactiori ſequentia hæc ſcire
neceſſarium eſt, 1. quinam ſalvum conductum
accuſatis concedere poſſit, 2. in quibus delictis,
3. in quonam proprie conſiſtat hic ſalvus condu-
ctus, 4. quamdiu duret, 5. quique ejus ſit effe-
ctus, 6. & qualis cautio a citato præſtari debeat:
quæque dicatur ſufficiens & idonea.

22 Primum quod attinet, *quinam magiſtratus
accuſatis plenam ſecuritatem largiri queat*; exiſti-
mare quis poſſet prima fronte, jus concedendi ſal-
vum conductum ad ſolum Principem ſeu Impera-
torem ſpectare, ob textum in *l. relegati. in fin. ff. de
pœn.* ubi dicitur, neminem poſſe commeatum re-
meatumve dare exuli, niſi Imper. ex aliqua cauſa.

Q. 5. Quinam magiſtratus ſalvum conductum ſpecialem ſeu plenam ſecuritatem largiri queat?

non ergo id poterit inferior. Blanc. *in pract. crim.
§. ignorantia. n. 189.* unde fit, quod ſalvum con-
ductum habentem offendens, incurrat crimen læ-
ſæ Majeſtatis, *l 1. ff. ad L. Jul. Majeſt* quod ſane, vel
omnium confeſſione, adverſus ſolum Principem
committitur, *§. publica. Inſt. de publ. jud.*

Sed contrarium experientia quotidiana ſatis 23
ſuperque teſtatur; Videmus namque quotidie,
Principes recognoſcentes Cæſarem, Comites, Ba-
rones, Civitates, Nobiles, aliosque magiſtratus &
judices, qui merum habent imperium ſeu jurisdi-
ctionem altam, ſalvum conductum concedere;
& certe abſonum eſſet, hanc poteſtatem illis dene-
gare: quippe qui ſententiam in cauſis criminali-
bus ferre poſſunt: ad quam, niſi accuſatus præſens
ſit in judicio & audiatur, perveniri nequit, *l. pen.
§ 1. ff. de publ. judic.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult.
quæſt 32.* at in loco haud tuto delinquens compa-
rere non cogitur, *cap. accedens §. mandamus. ext.
lit. non conteſt.* aut ergo ſalvum conductum con-
cedere, ipſi fas erit: aut judicii criminalis proceſ-
ſus impedietur; neque enim Cæſar omnibus lo-
cis adeſſe, ab eoque ſecuritas plena peti poteſt.
Ex quo evincitur, facultatem concedendi plenam 24
ſecuritatem, omnibus competere, qui merum im-
perium vel jurisdictionem ſuperiorem habent,
Proſp. Farin. *in prax. crim. l 1. tit. 4. qu. 29. n. 103. &
ſeqq.* Jac. Menoch. *l. 1. conſ. 100. n. 166. & 167.* Decian.
vol. 3. conſil. 96. n. 1. Matth. Coler. *de proc. exec.
P. 4. c. 1. n. 213.* Petr. Brechm. *q. 1. de ſecurit. pro-
miſſ.* Dom. Arum. *ad c. 2. aur. bull. diſcurſ 1. th. 18.*

Nec obſtant verba *l. relegati ff. de pœn.* ſiqui- 25
dem illa non de ſalvo conductu, ſed de remiſſio-
ne & indulgentia criminis loquuntur, quam ſo-
lum Imperatorem de jure civili poſſe largiri, facile
conceſſerim, Petr. Heig. *l. 2. q 22. n. 21. & ſeqq.*
Proſp. Farin. *in prax crim. l. 1. tit. 1. q. 6. n. 1. & ſeqq.*

Quod vero dicitur, per offenſionem rei ha- 26
bentis ſalvum conductum committi crimen læſæ
Majeſtatis, illud admitti poteſt in violatore ſecuri-
tatis ab ipſomet Cæſare conceſſæ: Quod ſi vero
inferior ſecuritatem conceſſerit; quia is Majeſta-
tem per ſe non habet: delinquens pro judicis ar-
bitrio minus puniri debet, Farin. *d. q. 29. n. 14.*
Matth. Coler. *d. c. n. 219.* quamvis & dici poſſet,
vocabulum ſecuritatis in *l. 1. ff. ad L. Jul. Majeſt.*
non de ſalvo conductu, ſed de tranquillitate &
pace accipiendum eſſe, prout ſentit Duar. *l. 2. diſp.
c. 22.* Dom. Arum. *d. diſc. 1. th. 28.*

Hinc facile decidenda quæſtio, de qua ſæpius 27
controverſum memini, *utrum quæſtor præfecturæ
Electoralis reo accuſato ſalvum conductum conce-
dere queat.* Exiſtimarunt enim quidam, ejusmodi
conductum a quæſtore aut præfecto conceſſum,
validum non eſſe, niſi ab ipſo Principe, & in aula
Electorali is fuerit confirmatus. Sed ratificatio- 28
nem hanc neceſſario non requiri, puto; exinde
namque, quod dixi, omnem magiſtratum juris-
dictionem ſuperiorem habentem plenam ſecuri-
tatem largiri poſſe, ſatis probatur, quæſtoribus
etiam ac præfectis hoc jus competere; quippe qui
merum imperium ex conceſſione Principis ha-
bent; Idque tanto verius eſt, quanto minus du-
bitandum, quæſtores ac præfectos nomine Princi-
pis & Electoris jurisdictionem exercere, & ſic qua-
ſi ex mandato & juſſu Illuſtriſſimi Electoris ple-
nam ſecuritatem tribuere: ut ulteriorem aliquam
ratificationem petere haud neceſſe ſit.

Digitized by Google

29 *Et ita reſponſum extitit in caſu conceſſæ ſecuritatis a Præſ. VVeiſſenfelſ. M. Sept. A. 1619.*

Q. 6. Quando & in quibus delictis ſalvus conductus ſpecialis debeat concedi Reis?

30 Secundo noſſe quoque oportet: *Quando & in quibus delictis ſalvus conductus concedi queat?* Ubi certiſſimum eſt, contra expreſſa Legum ſcita, puta pro manifeſto & notorio maleficio, ſecuritatem haudquaquam eſſe concedendam; tenderet enim ejusmodi conceſſio in perniciem Reipublicæ, Angel. Aretin. *in tr. maleſ. verb. fama publica. n. 60.* per *l. relegati. 4. in fin. ff. de pœn. l. 1. §. ſed Præſes provinciæ. ff. de qu.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 231.* Unde Felin. *in c. accedens. 2. n. 3. extr. ut lite non conteſt.* ſcriptum reliquit, ſecuritatem illicite datam licite frangi.

31 Largiri vero poteſt ſalvum conductum Judex, quando de crimine adhuc incertus, neque Reus confeſſus aut convictus eſt, aut innocentiam ſuam deducere ac probatam dare vult; quare ad inſtantiam Rei Judex prævia cauſæ cognitione arbitrari debet, utrum cauſa a citato allegata ſufficiens ſit ad impetrandam ſecuritatem, nec ne? In quo diſcretioni judicis multum eſt tribuendum, juxta tradita Conrad. *in pract. crim. tit. de carceratione. n. 15.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſ. 303. n. 2.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 20. n. 9.* Nic. Reuſn. *l. 3. conſil. 1. n. 31.* ubi multos allegat. Pro cujus informatione diſtinguendum eſſe puto: *An Reus delinquens abſens ſit & fugitivus, an non?*

32 *Priori caſu* hanc Regulam pono: Quod Reo citato abſenti aut latitanti ſalvus conductus concedi debeat.

Etenim citatis ad locum non tutum propter carceris periculum, in effectu ſubtrahitur defenſionis facultas, *c. conſtitutis. 45. in fin. de teſtibus.* junct. *c. ſtatuimus. 13. offic. delegat. in 6to.* quæ tamen nec diffamato de aliquo crimine, nec etiam Bannito pro facienda ſua exculpatione denegari debet, *l. is qui cum telo. 7. C. ad L. Corn. de ſicar. c. ſignificaſti. 18. extr. de homic.* Jaſon *in l. ut vim. 3. n. 7.*
33 *& ſeqq. ff. de juſt. & jur.* At licet quis inculpetur de aliquo crimine, attamen quia negando res dubia efficitur, ac propterea probatio accuſatori incumbit, *l. negantes. 9. C. de obligat. & action.* merito Reus carceres evitabit, offerendo cautionem fidejuſſoriam; quia videlicet crimen ipſius non eſt ita notorium, ſed conſiſtit adhuc in probatione, Matth. Col. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 85.* Hocque ipſum eſt, quod generalibus ac diſertis verbis jus Saxonicum Reo citato ſecuritatem dari jubet, *art. 4.* ibi: **Auch ſoll man ihm alsdenn Friede wircken, und ſo ſoll er denn Bürgen ſetzen, vorzukommen vor Gericht, ꝛc.** *ubi* Gloſſ. *ſub lit. C. & art. 14. in verb.* **und man ſoll darum Frieden wircken, ꝛc.** *ubi* Gloſſ. *lit. D. lib. 2.* **Landr.**

34 *Ampliat. 1. hac Regula* in delictis atrocioribus. Etſi enim in criminibus iis, pro quibus pœna ſanguinis vel alia corporis afflictiva imponenda venit, carceratus fidejuſſoribus minime relaxetur, *l. 6. ff. de cuſtod. reor.* Bartol. *in l. 1. n. 1. ff. de cuſtod. reor.* Bald. *in l. ſed ſi is. in pr. ff. de exhib. reis.* Paris de Put. *in tr. ſyndic. verb. carcer & carceratus. c. 3. n. 16.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 9. n. 8.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 4. qu. 33. n. 48.* Jul. Clar. *in pract. crim. §. ult. q. 46.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſ. 303. n. 15.* Attamen, ſi Reus nondum ſit carceratus, & latitet, vel in fuga perſeveret, ita ut copia ejus haberi nequeat, aliud omnino ſtatuendum erit. Equidem judex omnibus modis laborare, ac officiales cum literis patentibus incarcerationis, **mit offenen Steck-Brieffen**, ablegare debet, quo delinquens capiatur, & per modum inquiſitionis ſummarie adverſus ipſum procedatur, eique pœna indicetur; at ſi ultra omnem laborem deprehendi nequeat, non certe video, quare ſalvus conductus ipſi denegari debeat, ſi hunc petat, & defenſionem aut innocentiam probare velit.

Quin & ſecuritas Reo nocenti potius conce- 35
denda, quam punitio & coërcitio criminis prorſus intermittenda eſt, quippe fugitivo & abſente Reo, pœna executioni mandari nequit. Ac licet quis regerat, adverſus fugitivum ad Proſcriptionem & Bannum agendum eſſe; parum tamen hoc obeſt, quia Reus nocens, quo vitam redimat, non multum timet proſcriptionem, quæ & tum locum ſibi vendicat, quando Reus impetrata ſecuritate aufugit, ut ſic per conceſſionem ſecuritatis nil quicquam Magiſtratui præjudicetur.

Veluti etiam in atrociſſimis delictis ſalvum conductum Reis petentibus concedi, non ſemel obſervavi.

Ampl. 2. ut ſalvus conductus non modo in or- 36
dinario, ſed & in ſummario atque inquiſitorio proceſſu concedi queat. Etſi enim adverſus præſentes tantum (quos incarceratos non facile relaxandos eſſe dixi) inquiſitorie procedatur; vid. *q. 107. n. 61.* Accidit tamen ſæpius, ut delinquentes fugitivi, antequam emiſſis literis incarcerationis inquiſitio formetur, judicem præveniant, aut inquiſitione jam formata, ex vinculis evadant atque aufugiant, defenſionem allegantes, ad ejusque probationem ſeſe offerentes, ac inſimul ſecuritatem plenariam petentes: Quo ſane caſu, ipſis ſalvus conductus haud denegari debet, quo facilius & commodius ad deductionem innocentiæ pervenire queant, cujus facultas eis haudquaquam ſubtrahenda eſt, juxta tradita Matth. Col. *de proc.*
exec. P. 4. c. 1. n. 206. Facit quoque huc, quod in- 37
quiſitio in locum accuſationis ſucceſſerit, *cap. qualiter & quando. ext. de accuſat.* Bartol. *in l. 2. §. ſi publice. ff. de publ. judic.* Quare non minus in inquiſitione, quam accuſatione, ſecuritati locus erit tribuendus: Siquidem ſurrogatum ſapit naturam ejus, in cujus locum ſurrogatur, *arg. §. fuerat Inſt. de act. l. ſi eum. 10. §. qui injuriarum.* ubi Gloſſ. *in verb. danda. ff. Si quis caut. in judic. ſiſt. cauſ.* Jaſon *in l. certi condictio. 9. in pr. n. 27. ff. ſi cert. petat.*

Et ſecundum ea quotidie pronunciare ſolent Scab. in h. ferè m. 38
Ob wohl *Inquiſit* **ſolche Verbrechung hiebevor allbereit, ehe er flüchtig worden, bekannt und geſtanden, ihm auch deswegen die Todes-Straffe zuerkannt worden, dieweil er aber dennoch anietzo in einem Schreiben ein frey ſicheres Geleit geſucht, und daß er mit ſeiner Nothdurfft und Unſchuld gehöret werde, gebeten, ꝛc. So wird ihme gegen Beſtellung eines Vorſtandes auf** *N. N. (pro qualitate ſcil. criminis & conditione perſonarum)* **Thal. hoch, zu Ausführung ſeiner gerühmten Unſchuld, eine (** *vel* **eine gedoppelte) Sächſiſche Friſt, (** *quandoque etiam* **auf ein oder zwey Monat) damit er ſich übereilens nicht zu beſchweren habe, billich mitgetheilet, ꝛc. Und wird immittels bis auf ſeine** *Defenſion* **zu Recht erkannt, mit der** *Execution* **der ihm zuerkannten Straffe in Ruhe geſtanden, er auch mit der gefänglichen Hafft billich verſchonet, V. R. W.** *Vel ita:* **So wird ihme zu Ausfüh-** 39
rung ſeiner Unſchuld gegen Beſtellung eines gnugſamen Vorſtandes, ein frey ſicher Geleit, iedoch der Peinlichkeit unſchädlich, mitgetheilet, V. R. W. *Ad requiſ. Senat. Leiſnicenſ. M. Apr. A. 1623.*
Il. Ge. Chriſtoph a **Kitzſchers**, *M. Jul. A. 1625.*
Præſ. in **Endorff**, *M. Aug. A. 1599.*

40 *Ampl. 3. Regula hæc* in Reo confeſſo vel convicto, allegante tamen exceptionem aliquam probabilem. Etſi enim is delictum fateatur, attamen ſi legitima exceptione utatur, veluti ſi dicat, ſe occidiſſe aliquem ad ſui defenſionem; ſalvus conductus ei prodeſſe debet tamdiu, donec ſuper exceptione pronuncietur, & pronunciatum effectum rei judicatæ nanciſcatur, Joh. Zang. *in tr. de Except. P. 2. c. 5. n. 15.* Qui enim ita confitetur, pleno jure pro confeſſo & judicato non habetur, licet præſumptio juris ſtet contra ipſum, *argum. l. 1. §. divus. 17. ff. de qu.* Bald. *in l. un. n. 8. & 20. C. de confeſſ.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 2. concl. 867. n. 1. & ſeqq.* Fulv. Pacian. *de probat. l. 1. c. 22. n. 29.* Jac. Menoch. *de arbit. jud. l. 2. cent. 1. caſ. 93. num. 37.*

41 *Ac ita reſpond. Scab. in prædicta ſententia ad petit. Præf. in* Endorff: Ob wohl *N. N.* nicht in Abrede iſt, daß er *N. N.* einen tödtlichen Stich, davon er alſobald geſtorben, zugefüget; dieweil er aber dennoch dagegen eine Nothwehr fürgewendet, ꝛc. So wird er zu Ausführung ſolcher angezogener Nothwehr billich zugelaſſen, und ihme hierzu gegen Beſtellung eines gnugſamen Vorſtandes, ein frey ſicher Geleit, bis etwas peinliches wider ihn zu Recht erkannt, mitgetheilet, V. R. W. *M. Aug. 1599.*

42 *At caſu poſteriori*, quando Reus præſens eſt, no-
tari volo hanc Regulam; Quod ſalvus con-
ductus ſive plenaria ſecuritas regulariter
non concedi, nec incarceratus relaxari de-
43 beat. Quæ Regula a Dd. communiter eſt appro-
bata, Bartol. *in l. 1. n. 1. ff. de cuſtod. reor.* Bald. *in l.*
ſed ſi is. in pr. ff. de exhib. reis. Ang. Aretin. *de ma-*
lefic. in verb. quod fama publica. n. 66. Proſp. Farin.
in prax. crim. l. 1. tit. 4. qu. 33. n. 48. Paris de Put. *in*
tr. Syndicat. verb. carcer & carceratus. c. 3. n. 16.
Bonifac. de Vital. *in rubr. de carc. privat. n. 2.* Con-
rad. *in pract. tit. de carceratione. n. 8.* Foller. *in pract.*
crim. verb. examinati liberentur. n. 4. Hyppolyt. de
Marſil. *in pract. crim. §. attingam. n. 1.* Jod. Dam-
houd. *in prax. rer. crim. c. 20. n. 3.* Aeg. Boſſ. *in tit. de*
44 *carcerato fidejuſſorib. commit. n. 1.* Neque ratione
deſtituitur: Metuendum namque eſt, ne Reus ſub
fidejuſſore relaxatus aufugiens judicium eludat,
atq; hac ratione delicta maneant impunita; quum
fidejuſſor ad pœnam corporalem ſeſe obligare
nequeat, & obligatus tanquam nulliter obligatus
conveniri non poſſit; quia membrorum ſuorum
nemo eſt Dominus, *l. liber homo.* ubi Bartol. &
alii. *ff. ad L. Aqu.* Jod. Damhoud. *d. c. 20. n. 4.*
Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 9.* Far. *d. l.*

45 *Veluti & in practica hoc loco obſervatur, & quotidie hiſce fere formalibus pronunciatur:* Daß *Inquiſit* der gefänglichen Hafft auf *Caution* nicht entlediget werden mag.

46 *Limitatur tamen quandoque hæc Regula.* Ac 1. in levioribus delictis, pro quibus non pœna corporalis, ſed vel pecuniaria, vel carceris aut Relegationis pœna imponi ſolet. Quum enim Fiſco per fidejuſſores hoc caſu ſatisfieri queat; commutata Relegatione, aut carceris pœna in mulctam pecuniariam, quod facile fieri poteſt a Judice, qui merum Imperium habet; utique incarceratus ſub fidejuſſoribus relaxari debet, *l. 3.* ibi: *Divus Pius Epiſtolam Antiochenſium græce reſcripſit, non eſſe in vincula conjiciendum eum, qui fidejuſſores dare paratus eſt: Niſi tam grave ſcelus admiſiſſe eum conſtet, ut neque fidejuſſoribus, neque militibus committi debeat. ff. de cuſtod. reor.* per quem text. *Dd. communiter* limitationem firmant, Gloſſ. & Bart. *in d. l. 1. n. 1.* Bald. *in l. nullus. n. 3. C. de exhib. reis.* Bonif. de Vital. *tit. de carc. privat. n. 2.* Conr. *in pr. crim. tit. de carceratione. n. 5.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 46. n. 7.* Proſp. Far. *in prax. rer. crim. l. 1. tit. 4. qu. 33. n. 1.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 19. n. 5. & c. 20. n. 1.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſolut. c. 9. n. 8.* Aegid. Boſſ. *in tit. de carcerato fidejuſſ. commit. n. 1. & 2.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſ. 303. n. 3.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. attingam. n. 1.* Nic. Reuſn. *l. 1. conſ. 3. n. 25.*

Quod & in practica ſic obſervatur; unde Dominos Scabinos ſæpius in h. m. pronunciaſſe memini: So wird *Inquiſit* gegen Beſtellung eines Vorſtandes, ꝛc. ſich zu jederzeit, wann er erfordert, wiederum zu geſtellen, der gefänglichen Hafft billich entlediget, V. R. W. *Prat. & Scab. Lipſ. M. Nov. A. 1627.*
Quæſt. Sangerhuſano, M. Oct. A. 1628.
Quæſt. Chemnizenſi, M. Mart. A. 1629.

* Quin & hoc caſu, ſi Reus incarceratus bona poſſideat immobilia in territorio illo, ubi inquiſitione adverſus ipſum proceditur, abſque cautione judiciali illum relaxandum eſſe puto. 47

Quod ſæpius obſervatum ſcio in caſu, quo maritus de ſimplici adulterio cum fœmina ſoluta commiſſo inculpatus, ad interceſſionem conjugis ab ordinaria mortis pœna liberatur.

Limitat. 2. hæc Regula in caſu infirmitatis, aut ſi mulier incarcerata ſit prægnans & partui proxima. Non enim æquum videtur, ut carcerati in carceribus moriantur, Proſp. Farin. *d. qu. 34. n. 78.* Foller. *in pract. criminal. in verb. vel carcerentur. n. 16. in fin.* ubi ſic ſcribit: *Quod ſi aliquis eſt carceratus pro cauſa criminali, infirmitate ſuperveniente, ſi commode in carcere non poteſt curari, & infirmitas eſt gravis, habita fide Medici de hoc, debet liberari ſub fidejuſſoribus de redeundo, recuperata ſanitate.* Hactenus Foller. quem ſequitur Nic. Reuſn. *l. 3. conſil. 1. n. 34.* Etenim, ſi infirmitas legitima cauſa eſt diſpenſandi cum aliquo ſuper pœna delicti, ſecundum Lud. Gomez. *ſuper. reg. Cancell. in reg. de Infirm. reſigna. in 78. privileg.* certe multo magis debet reputari legitima cauſa diſpenſandi ſuper carcere, prout argumentatur Foller. *d. l. n. 28.* 48

Et ſecundum ea pronunc. Scab. ad Conſultat. Ant. a Schönberg. Dieweil eurem Bericht nach die Dirne über die Helffte zur Zeit ihrer Geburt iſt, ſo wird ſie der gefänglichen Hafft auf *Caution*, jedoch der Peinligkeit unſchädlich, billich entledigt, V. R. W. *Menſ. Jun. A. 1585.* 49

Et in alio caſu: So wird *N. N.* gegen Beſtellung eines Vorſtandes auf hundert Gülden hoch, jedoch der Peinligkeit unſchädlich, ſich zu jederzeit, wenn er erfodert, wiederum zu geſtellen, der gefänglichen Hafft billich entlediget, V. R. W. *Prat. & Scab. Zwickavienſ. M. Mart. A. 1606.* 50

Quod tamen ſic intellectum volo, ut judici per id non adimatur poteſtas, inquiſitum in carmera vel hypocauſto cuſtodibus tradendi: Quod pro arbitrio ſuo, præſertim in delictis atrocioribus, & quando delinquens vilis perſona & de fuga ſuſpectus eſt, aut cautionem præſtare nequit, Magiſtratus tuto facere poterit; cum circa cuſtodiam & modum detentionis Reorum, magnum is habeat arbitrium, *l. 1. ff. de cuſtod. reor.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 20. n. 9.* Farin. *d. qu. 33. n. 71.* Conrad. *in pract. tit. de carcer. n. 15.* 51

Limit. 3. hæc Regula, quando pendente proceſſu, Judex ex Actis inquiſitionalibus informatus pro certo credit, Reum non fore culpabilem ſuper eo delicto, de quo inſimulatur. Tum enim 52

fide-

Digitized by Google

fidejuſſoriæ cautioni locus eſt, quantumvis de pœna corporali agatur, text. in *l. nullus. in fin.* Ibi: *Donec repererit. C. de exhib. reis. l. 1.* Ibi: *vel pro innocentia perſonæ. ff. de cuſtod. Reor.* Bartol. & *Dd. in l. 1. C. de exhib. Reis.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 46. n. 10.* Hippol. de Marſil. *in l. un. n. 96. & 97. C. de raptu virg. & in pract. crim. §. attingam. n. 16.* Paul. Chirlan. *tit. de fidejuſſ. Reor. quaſt. 1. n. 4. & 8.* Nic. Reuſn. *l. 3. conſil. 1. n. 29.* Æg. Boſſ. *in tit. de ſentent. n. 61.* ubi teſtatur, hoc obſervari in practica; Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 88.* In quo tamen arbitrium Judicis neutiquam eſt excludendum, qui pro qualitate delicti & circumſtantiarum aliud diſponere poteſt, prout recte monet Jul. Clar. *d. n. 10. in fin.*

Reſpondimus ita Prætori & Scabinis Pegaviens. M. Febr. A. 1623.

53 TERTIO, videndum quoque, in quonam proprie conſiſtat Salvus Conductus ſpecialis, quæque ejuſdem ſit qualitas & finis? Ubi pro certo tenendum, conductum hunc eam tribuere facultatem & gratiam Reo, ut per totum tempus durantis litis liceat ipſi in loco ac ditione iſta judicii apud & inter ſuos commorari, negotia ſua tractare, & deliberare cum amicis & cognatis ſuis ſuper defenſione ſuæ innocentiæ, Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 255.* Joh. Zanger. *in tr. de except. P. 2. c. 5. n. 19. & ſeqq.* Idque verba innuunt ſalvo conductui inſerta: **Biß ſo lang etwas peinliches wider ihn erkannt.** Quare & plena dicitur ſecuritas, qua pendente, nihil novare poteſt Judex, Mod. Piſtor. *vol. 2. conſ. 49. n. 29. & ſeqq.* Joh. Zanger. *d. c. 5. n. 20.* Hancque ſecuritatem operatur cautio Reo præſtita, quæ differentiam formalem facit inter Generalem & Specialem Salvum Conductum. In illo enim, ſcilicet in generali ſalvo conductu, **im gemeinen ſichern Geleit**, cautio a Reo non præſtatur, ideoque nec tum plenam ſecuritatem commorandi Reus habet.

Q. 7. In quonam conſiſtat ſalvus conductus ſpecialis, quæque ejuſdem ſit qualitas & finis?

54 Non tamen ſecuritas hæc vim ſuam eo extendit, ut Reus ipſemet aliquid violenter vel contra pacem publicam committere & delinquere poſſit, offendendo videlicet adverſam partem, aut alios eorum locorum homines, verbis vel armis: Quo ſane caſu, non habita ratione dati conductus, Reus incarcerari & puniri poteſt, Angel. Aretin. *in tr. maleſic. verb. fama publica. n. 60.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 260.* Joh. Zanger. *de Except. P. 2. c. 5. n. 13.* Tribuit namque ſalvus conductus ſecuritatem tantummodo a violentia facti illicita, non a licita violentia juris, quod ſatis innuunt verba (**zu Recht und vor unrechter Gewalt**) Joh. Zang. *d. l.* Et clarius hoc exprimit *art. 156. in fin.* Ibi: **Und ſoll derſelbige zum Rechten für unrechter Gewalt, und nicht weiter vergleitet werden.** *Ord. Crim. Car.* Quare & inſtrumentis ſecuritatum quandoque hæc clauſula apponi ſolet: Damus tibi pacem & ſecuritatem contra vim injuſtam, ita tamen, ut viciſſim tu quoque pacificum te & modeſtum exhibeas: **Wir geben dir Geleit zu Recht und vor unrechter Gewalt, doch alſo, daß du dich hinwiederum auch gleitlichen verhalteſt**, *arg. l. ſi quis. 41. C. de tranſact.* Matth. Coler. *d. c. 1. n. 261.* Neque enim aſſecuratus juvare ſe poteſt ex cautione ſecuritatis, quam ipſe oppugnavit vel violavit, *c. ex eo. 38. de reg. jur. in 6to l. 8. §. ſi ex cauſa, cum l. Titia. 13. ff. de inoff. teſtam. & l. 6. de pet. hered.* Sed locum hic habet Regula: Frangenti fidem fides frangatur eidem *l. cum proponas. 16. §. inter.* ubi Gloſſ. & Jaſon *n. 5. & 6. C. de pact.* Coler. *d. l. n. 260.*

Notandum porro & hoc, quod Magiſtratus concedens ſalvum conductum Reo, haudquaquam præjudicet alterius jurisdictionis Domino, qui delinquentem in ſuo territorio repertum vel tranſeuntem bene captivare poteſt: Extra territorium namque nullum jubendi jus eſt, *l. extra territorium. 2. ff. de jurisd.* Quia ergo concedens limitatam habet jurisdictionem, extra quam juſſus ejus ſe extendere nequeat, certe nec ſecuritas, tanquam effectus, ulterius ſeſe exerere poterit. Nil itaque obſtat, quin Dominus in ſuo territorio Reum, cui ab alio Magiſtratu ſalvus conductus fuit conceſſus, capere & incarcerare poſſit, Joh. Zanger. *in tr. de Except. P. 2. c. 5. n. 26.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 215.* Dom. Arum. *in diſcurſ. 1. ad Aur. Bull. c. 1. th. 19.* Ideoque ut Reus non tam in loco judicii, quam in omnibus aliis locis, per quæ patet ipſi tranſitus, plena ſecuritate gaudeat, ſalvus conductus a ſuperiore impetrari debet, Æg. Boſſ. *in pract. crim. tit. de citat. n. 38. & 39.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent §. ult. qu. 32. n. 13.* Matth. Coler. *d. c. 1. n. 216.* 55 56

Magiſtratus tamen, qui ſecuritatem conceſſit, eam non ſolummodo in omni ac univerſo ſuo territorio, ſed etiam in alieno ſervare debet; ita ut auxilio iſtius Magiſtratus Reum nequaquam capere queat, ut rectiſſime docet Mod. Piſtor. *vol. 2. conſil. 49. n. 7.* Joh. Zang. *de Except. P. 2. c. 5. n. 28.* Eſt enim ſecuritatis promiſſio bonæ fidei & verba ſalvi conductus ſunt verba fidei datæ, ſapiuntque naturam pacti, Petr. Brehm. *q. 6. de ſecurit. promiſſ.* Bonæ fidei autem videtur congruere, & de natura pacti eſt, ut promiſſum præſtetur, *l. 1. ff. de pact.* At promiſſa ſecuritas eſt generaliter ſine ullius loci expreſſione aut exemptione; Ideoque & generaliter exaudienda erit, Dom. Arum. *d. theſ. 19.* Unde & Baldus *l. 5. conſil. 414.* monet, in ſecuritatibus conſiderandam eſſe formam verborum, & nihilominus bonam fidem & mentem tam promittentis, quam recipientis, qui videntur idem ſentire, quod homines prudentes & viri boni ſentiunt. Quis vero unquam vir prudens committeret ſe ſecuritati tali, quæ, quod nomen ſonat, non plene, ſed certis in locis ſaltem, præſtaret. Nec judex quenquam ſub fide & autoritate ſua decipi patietur, *l. 1. C de his, qui ven. ætat. impet. l. Barbarius. ff. de offic. prætor.* 57 58

QUARTUM, de quo hic agendum, tempus Salvi Conductus concernit, quamdiu nempe ille duret? Et, ſi quidem in conceſſione ſecuritatis certum tempus fuerit expreſſum, puta trium menſium, dubium non eſt, quin ſalvus conductus per illud tempus duret, adeoque durante illo trimeſtri, Reus in loco judicii ſecure commorari poſſit, Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 244.* Quod tamen tempus, niſi expreſſe aliud actum fuerit, continuum eſſe, & de momento ad momentum currere videtur, Abbas *in c. fin. extr. de Elect.* Gloſſ. *in rubr. ff. de diverſ. & temp. præſcript.* Bart. *in l genero. 8. n. 3. ff. de his, qui not. infam.* 59

Q. 8. Quamdiu ſalvus conductus ſpecialis ſive ſecuritas plenaria duret?

Conceſſo vero Salvo Conductu abſque temporis determinatione, res magis dubia eſſe videtur. Sed arbitratur Matth. Coler. hoc caſu ſecuritatis conceſſionem ad primum terminum reſtringendam eſſe, niſi ipſemet Judex eam aliter explicet, *d. P. 4.* 60

P. 4 c. 1. n. 147. ſecutus Panorm. Bartol. & Niell.
61 quos ibidem allegat. Quæ ſententia etiam veriſſima videtur: *Tum*, quod, ubicunque tempus non eſt determinatum, illud relinquitur Judicis definitioni, *l. 1. §. ait Prætor. ff. de jur. deliber.* Unde & *Dd.* tradunt, Conceſſionem Securitatis, in quantum tempus durare debeat, reſidere in arbitrio Judicis, Bartol. *& Dd. in l. illicitas. 6 §. ne potiorem. ff. de offic. Præſid. & in l. denunciamus. 5. C. de his qui ad Eccleſ. confug: Tum*, ut longæ ambages, circuitus, & expenſæ litium evitentur, atque facilius & citius de Reo vindicta ſumi poſſit, *l. properandum. 13. C. de judic. l. 20. C. de agric. & cenſit.*

62 Sed hiſce in provinciis in conceſſione Salvi Conductus ſpecialis ſemper fere tempus certum exprimi ſolet; Inſtrumentis ſiquidem ſecuritatis plenariæ hæc verba inſeruntur; (biß ſo lang etwas peinliches wider ihn erkannt) quibus ſignificatur, Salvum Conductum tamdiu ſecuritatem tribuere Reo, donec vel pœna capitali aut alia corporis afflictiva Reum afficiendum, aut quæſtioni ſubjiciendum eſſe, Judex pronunciaverit, eaque ſententia publicata fuerit. Dan. Moller. *l. 2. ſemeſtr. c. 1. n. 1.* Joh. Zang. *de Except. P. 2. c. 5. n. 14. & 19.*

63 Sententia itaque ejuſmodi publicata, ſalvus conductus ceſſat, adeoque & cautio à Reo præſtita relaxatur; & Reus denuo incarceratur, atque adverſus ipſum inquiſitorie ſecundum ſententiam latam proceditur.

64 *Hinc in Elect. Sax. Scabinat. hiſce fere formalibus pronunciari ſolet:* Auf peinliche Anklage, gethane Antwort, geführten Beweiß und Gegen-Beweiß, darauf erfolgte *Exception*-Schrifft und ferner Geſetz, in Sachen peinlichen *Fiſcaln* Auklägern an einem, *N. N.* Angeklagten andern Theils, ꝛc. Sprechen wir Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen in Leipzig vor Recht: Aus den *Acten* allenthalben ſo viel zu befinden, daß Angeklagten ertheiltes ſicheres Geleit billig *caſſi*ret und aufgehoben, er zur gefänglichen Hafft bracht, und auf die ihm zugemeſſene Verbrechung Articuls-weiſe vernommen wird, und woferen er ſich in guten nochmals dazu richtig nicht bekennen will, ſeyd ihr wohl befugt, ihn mit der Schärffe ziemlicher Weiſe anzugreiffen, und befragen zu laſſen: Ob er nicht, ꝛc.
Quæſt. Dippoldiswald. M. Oct. A. 1614.
Conſult. & Senat. in Oderan, *M. Jun. A. 1630.*
Actuario Judicii in Queis, *M. Febr. A. 1622.*

65 Hic dubium oritur: *An ſententia ejusmodi lata, qua ſcilicet Reus Securitatem habens quæſtioni ſubjici, aut pœna corporali vel ultimo ſupplicio affici jubetur, judex eum confeſtim comprehendere & incarcerare queat, an vero expectare teneatur, donec usque ſententia poſt decendium tranſierit in rem judicatam?*

Q. 9. Num per ſententiam ſublato ſalvo conductu, confeſtim Reum prehendere liceat, antequam ſententia tranſeat in rem judicatam?

66 Pro cujus reſolutione, puto diſtinguendum eſſe: utrum inquiſitorie, an vero proceſſu ordinario per viam accuſationis adverſus delinquentem procedatur. *Priori caſu*, in proceſſu ſcilicet Inquiſitionis, vix dubium erit, quin Judex confeſtim Reum captivare queat; ſiquidem quam primum ſententia aperitur, & ad notitiam Judicis inquiſitorie procedentis pervenit, executioni ſtatim mandari poteſt, neque in proceſſu inquiſitorio publicatione ſententiæ opus eſt, neque ſententia per Leuterationem vel Appellationem a viribus rei judicatæ ſuſpendi poteſt, uti notiſſimum eſt. Vide *infra qu. 139. n. 14.* Quare nec cauſa exiſtit, quæ incarcerationem Rei impedire poſſit: ut ſic judici confeſtim procedere liceat.

67 *Veluti ſic pronunciavimus Præf. VVeiſſenſelſ. M. Dec. A. 1621.*

68 Aliud vero dicendum eſt in *caſu poſteriori*, quando nempe per viam accuſationis ordinario proceſſu adverſus delinquentem agitur: Etenim, quia intra decendium in proceſſu ordinario criminali per Appellationem ſententia ſuſpendi poteſt, *vid. infr. q. 139. n. 31.* in rem judicatam ante illud tempus non tranſit, nec revera ante decendium pro judicato habetur, *tot. tit. C. de re judic.* Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de re judic. n. 3.* Ideoque nec ante decendium ſalvus conductus ceſſat & annullatur, neque contra ſecuritatem adhuc durantem judex agere poterit. Dan. Moller. *l. 2. Semeſtr. c. 1.*

Nec obſtat, quod hac ratione Reus ſecurita- 69
tem habens, & tenorem ſententiæ advertens, effugiendo judicium facillime eludere poſſit. *Siquidem* ſuſpicionem hanc fugæ, cautio præſtita excludit, & in omnem eventum judici contra non comparentem vel fugientem iis remediis uti licet, quibus utendum neceſſario fuiſſet, ſi ab initio, denegata forte ſibi ſecuritate, Reus ipſemet non comparuiſſet, Moll. *d. c. 1. n. 2.*

Prout etiam reſpond. Dn. Scabini: Ob nun wohl durch Urthel 70
und Recht das ertheilte ſichere Geleit *caſſi*ret und wieder aufgehoben worden, dieweil aber dennoch bemeldtes Urthel vor Verflieſſung des *decendii* ſeine Krafft Rechtens nicht erreichet, ſondern *per Appellationem vel Leuterationem* nach Gelegenheit dieſes Falls, weil man *in ordinario proceſſu verſi*ret, gar wohl *ſuſpendi*ret werden können, und alſo das ſichere Geleit vor ſelbiger Zeit nicht *caſſi*ret geweſen, ꝛc. So haben auch die Gerichte daran, daß ſie euch vor Verflieſſung des *Decendii* wieder in Hafft genommen, zu viel gethan, und dem gegebenen ſichern Geleite zuwider gehandelt, ꝛc. Nach Jauer, an Martin Rennewolffen, *M. Aug. A. 1621.*

QUINTO etiam de effectu Salvi Con- 71
ductus diſpiciendum eſt: Qui in eo proprie conſiſtit, ut ſecurus ſit ab incarceratione, nec vim injuſtam timere debeat is, cui ſecuritas data eſt: quæ ſemel conceſſa inviolabiliter ſervari debet, Cyn. *in l. præſenti. 6. n. 5. C. de his, qui ad Eccleſ. confug.* Jaſon *in l. conventionum. 5. n. 3. ff. de pact.* Cagnol. *in l. ea natura cavillationis. 65. n. 23. ff. de Reg. jur.* Matth. Coler. *de proceſſ. exec. P. 4. c. 1. n. 228. & P. 1. dec. 165. n. 1.* Joh. Zang. *de Except. P. 2. c. 5. n. 9.* Mod. Piſtor. *vol. 2. conſ. 49.* Fulv. Pacian. *l. 2. de probat. c. 46. n. 23. & ſeqq.* Jac. Monoch. *l. 1. conſ. 100. n. 209.* Sicut enim appellatione interpoſita, ut quæ judicatum ſuſpendit, *l. 1. §. ult. ff. ad SCtum Turp. l. ſi cauſa. 32. C. de tranſact.* nihil debet innovari, *l. 1. ff. nih. innov. appell. interp.* Ita ſecuritate pendente, nihil adverſus eam innovandum eſt. Quod vel maxime procedit de jure Saxon. **Landr.** *l. 2. art. 14.* §. **Kommen ſie denn nicht.** Ibi: **Man ſoll ihme Friede wircken**, *& art. 4. ubi Gloſſ. in verb.* **Wer ſich aus, ꝛc.** *d. l. 2.* **Landr.**

Hinc & majoris fidei cauſa ſalvus Conductus 72
in foro Saxonico ad acta redigitur, & inſtrumentum deſuper confectum exhibetur, Coler. *d. c. 1. n. 212.* Etſi vero non videtur carere periculo, quod quis ſe committat fragili cautioni, vel ſecuritati, quæ in parva membrana vel papyro continetur, juxta tradita Mar. Socini *in tr. citat. art. 18. n. 10.* quem allegat Coler. *d. l. n. 212.* metum tamen & diffidentiam tollit 1. Autoritas legis, quæ facit aſſecuratum vacare ab omni timore,
Angel. *in l. utimur. 5. n. 7. ff. de ſepulch. violat.* Ipſa 73
enim Lex ſalvum conductum ſervare jubet, *Nov. 17. c. 16.* Et fides ſemel data etiam hoſti debet ſervari, Jaſon *in l. conventionum. ff. de pact.* Bald. *in l. pen. C. de donat. int. vir. & uxor.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 165. n. 3.* Helfr. Ulr. Hunn. *l. 1. var. reſol. tr. 1. q. 6.*

2. Vis

74 2. Vis & efficacia obligationis, quæ contracta neutiquam violari debet, *l. ſicut. C. de oblig. & act.* Habet enim ſecuritatis promiſſio ſe inſtar pacti, quia eſt duorum, ſcilicet concedentis & accipientis, in idem placitum, *l. 1. ff. de pact.* Ut ergo pactum contrahentes obligat, nec altera parte invita ab eo recedere fas eſt: ita nec concedenti ſoli a promiſſa ſecuritate reſilire licebit, Dom. Arum. *in diſſ. 1. ad Aur. Bull. c. 1. th. 20.*

75 3. Splendor & auctoritas Magiſtratus, cui admodum dedecori eſſet fidem fallere, inprimis ſi a ſummo Magiſtratu, Principe nempe, Salvus Conductus fuiſſet conceſſus. Vox enim Principis inſtar Oraculi eſſe debet, unam habens linguam, Arn. Clapm. *de arcan. Rerumpubl. l. 5. c. 7.* Arniſ. *de jur. Majeſt. Major. c. ult. in fin.* Quare regie, ut pleraque alia, Alphonſus Rex Neapolitanus, dixit: Solam fidem tantum apud Principem, quantum juramentum apud privatos, valere debere, Arum. *ad Aur. Bull. p. 14.* Et Archiepiſcopus Colonienſis apud Crantzium, *l. 6. c. 46. in Saxon. Verba*, inquit, *Cæſarea Majeſtatis mihi pro juramento ſunt, & ſicut turpe eſt aliis omnibus, quibus vel minima virtus cordi eſt, fidem fallere, ita turpiſſimum eſt Principi viro, pacta violare.* Nil itaque obſtat, quin Reus citatus ſalvo conductui fidem tribuat, eique ſeſe committat.

Q. 10. Quomodo puniatur offendens Reum, ſalvum conductum habentem?

76 Cæterum hoc loco de duobus controverti ſolet. 1. *Qua pœna teneatur offendens eum, qui ſalvum habet conductum?* Nam quod hic incurrat crimen læſæ Majeſtatis, videtur probari ex *l. 1. in pr.* Ibi: *Vel adverſus ſecuritatem ejus committitur. ff. ad L. Jul. Majeſt.* prout ſentiunt Bart. *in d. l. 1. n. 6.* Matth. *de Aff. in c. un. §. Et bona committentium. n. 58. tit. qua ſint Regalia in uſib. Feudor.* Hier. Gigas *in tr. de crim. læſa Majeſt. l. 1. tit. qualiter & a quibus crimen læſ. Maj. committ. q. 18. n. 1. & ſeqq.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 4. q. 29. n. 12.*
77 Æg. Boſſ. *in tit. de crim. læſ. Maj. n. 10.* Unde ſequitur, offendentem eum, qui ſecuritatem habet, ultimo afficiendum eſſe ſupplicio; quia gladii pœna crimen læſ. Majeſt. coërceri ſolet, *l. quisquis. 5. in pr. C. ad L. Jul. Maj.* idemque videtur confirmare textus juris Saxon. in *art. 13. §.* Die einen Mann ſchlagen. *verb.* Die den Friede brechen, denen ſoll man das Haupt abſchlagen, *l. 2.* Landrecht. Quod & in practica ſic obſervari ait Additionator *ad art. 4. l. 2.* Landr. *lit. B.*

78 Verum ſi quis accurate inſpexerit prædictos *Dd.* deprehendet, eos ſolummodo loqui de offenſione citati, facta contra ſecuritatem datam immediate a Principe vel Republ. quæ inſtar criminis læſæ Majeſt. pœna gladii coërcenda eſt. Quamvis nec hoc conceſſerim; Ut maxime enim per violationem ſecuritatis, a Principe conceſſæ, crimen læſæ Majeſt. committatur, propterea tamen non ſtatim ultimum ſupplicium ſibi locum vendicare exiſtimaverim; quum & deportatione, quandoque etiam Relegatione crimen læſæ Majeſtatis puniatur, *l. 40. junct. l. eorum. 24. ff. de pæn.* Henr. Bocer. *de crim. læſ. Majeſt. c. 3. n. 109.*

79 Neque ex textu juris Saxon. in *art. 13. l. 2.* Landr. hæc pœna probari & evinci poterit; Utpote qui de violatoribus pacis publicæ loquitur, quando ſcilicet doloſe & armata manu, collectis & coadunatis hominibus, quis pacem publicam frangit: quo ſane caſu pœnam gladii obtinere, nemo negaverit, propter *Rec. Auguſt. ſub Imp. Ferdinando I. A. 1555. §.* Wir ſetzen, ordnen, &c. *Ord. Crim. Car. art. 128. & 129. Conſt. El. 13. P. 4. in pr.* ubi Dan. Moller. *n. 5.* Andr. Gail. *l. 1. de pac. publ. c. 1. n. 6.* eam vero ad offenſionem ſecuritatis crimino ſo conceſſæ extendere, nimis durum eſſet, Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 130.*

Quare rectius alii arbitrantur, pœnam extraor- 80
dinariam pro judicis arbitrio hoc caſu irrogandam eſſe, juxta facti & perſonarum qualitatem, Guid. Papæ. *dec. 418. n. 1. & ſeqq.* Nic. Boër. *dec. 179. n. 4.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſu 336. n. 1.* ubi hanc ſententiam magis receptam eſſe, teſtatur.

Secundum quam pronunciare non dubitav. Scab. in caſu, quo 81
ipſemet Judex Salvum Conductum violaverat, in h. m. reſpondentes: Derowegen ihr die Gerichte wegen Brechung des ſichern Gleits, *actione injuriarum* zu belangen, und daß ſie um eine Summa Geldes zu Straff genommen werden möchten, an gehörigem Orte gebührlichen zu ſuchen wohl befugt ſeyd, V. R. W. Nach Jauer an Martin Rennewolffen, *M. Aug. A. 1621.*

82
2. Quæritur: *Si Reus, cui data eſt ſecuritas, in judicio delictum ſponte fuerit confeſſus, num ſtatim, ſecuritate non obſtante, in carcerem conjici & puniri queat?* Quod affirmo cum Dan. Moller. *l. 2. ſemeſt. c. 1. n. 2.* 83 *Tum*, quod in confeſſum nullæ aliæ ſint partes judicis, quam in condemnando, *l. proinde ſi. in fin. ff. ad L. Aquil.* Angel. Aretin. *de maleſic. in verb. fam. publica. n. 28. in fin.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. quoniam. n. 18.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 65. n. 1.* 84 *Tum*, quod ſalvus conductus ei tantummodo concedi ſolet, qui ſe innocentem aſſerit, aut exceptione aliqua utitur, qua probata, a pœna ſeſe liberare poteſt, Joh. Zang. *in tract. de Except. P. 2. c. 5. n. 15.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 4. c. 1. n. 255.* Quare ſi Reus crimen ſimpliciter confeſſus ſit, nil quicquam ſecuritas ipſum juvare poterit, ideoque, ea non obſtante, accuſatum incarcerandum & puniendum eſſe, rectiſſime quis affirmaverit.

Q. 11. An Reus crimen confeſſus, non obſtante ſalvo conductu, confeſtim prehendi & puniri poſſit?

Sexto denique circa Salvum Conductum 85
Satisdatio ſive Cautio judicio ſiſti attendenda eſt: Quam Reus ſecuritatem petens præſtare debet, Joh. Zang. *de Except. P. 2. c. 5.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 107. & 113.* Dan. Moll. *l. 2. ſemeſt. c. 1. & 2.* Matth. Steph. *in not. ad art. 11. n. 4. Ord. Crim.*
Car. Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 46.* Nam & de 86
jure Civili, Reus pro cauſa pecuniaria conventus, ſi non poſſideat immobilia, tenetur præſtare cautionem de perſeverando ſaltem in lite usque ad ſententiam definitivam, vel usque ad determinationem controverſiæ, *l. Senat. 16 ff. de offic. Præſid. §. ſed hodie. Inſt. de ſatisd. junct. l. ſciendum. 15. & l. ult. ff. qui ſatisd. cog.* A quo jus Sax. non diſcrepat, *l. 2.* Landr. *art. 9. §.* der Richter, ubi tam Reus, quam Actor ad ſatisdationem obſtringuntur. Licet vero in civilibus mos ſatisdandi ex parte Rei ut plurimum hodie ab uſu noſtrarum Provinciarum receſſerit, teſte Chil. König *in ſuo proc. c. 46.* Von *Caution* und Vorſtänden, *n. 3. verſ.* Aber in Ubung.
Matth. Coler. *de Proc. Exec. P. 2. c. 3. n. 48.* Ali- 87
ter tamen res ſe habet in cauſis criminalibus, ubi etiamnum hodie Rei ſalvum conductum petentes fidejuſſoribus cavere ſolent de ſiſtendo ſe judicio, quotiescunque opus fuerit, neque ſalvus conductus conceditur, niſi cautione hac præſtita, teſtante practica quotidiana.

Hæcque omnia, de quibus hactenus dictum, in conceſſione Salvi 88
Conductus probe attendenda eſſe, patet ex more pronunciandi in Elect. Sax. Scabinatu recepto: Daß Angeklagter noch zur Zeit für ungehorſam nicht zu achten. Es iſt aber auch angegebener *Defenſor* ferner nicht zuläß-

 lichen:

ſichen: Sondern es iſt Angeklagter auf anderweit fürgehende gebührende Ladung, in eigener Perſon, bey Straff Ungehorſams, zu erſcheinen, und auf erhobene peinliche Anklage ſich einzulaſſen, und zu antworten ſchuldig, darzu ihme denn das gebetene frey ſichere Geleit zu Recht und vor unrechter Gewalt, biß ſo lang etwas peinliches wider ihn erkannt, gegen Beſtellung eines Vorſtandes auf 500. Thaler (*aliave pecuniæ ſumma pro ratione circumſtantiarum & arbitrio judicis expreſſa*) hoch billig gegeben und ertheilet wird, und aufn Fall er ſolchen Vorſtand zu beſtellen nicht vermag, läſſet er ſich an dem gemeinen Gleite von den Gerichten ſicher ab- und zu zu ziehen, billig begnügen, V. R. W. *Quæ clauſula poſterior tum demum addi ſolet, quando de facultatibus Rei dubitatur ejusve inopia ex actis colligi poteſt.*

89 Effectus autem hujus cautionis eſt, ut fidejuſſores Reum ſiſtant, quo judicio criminali finito ſententiaque lata, pœna executioni mandari, ac delinquenti ſupplicium promeritum irrogari poſſit. Nam ſi fidejuſſores Reum criminis non exhibeant, a pœna corporali vel ultimo ſupplicio, quo Reus ipſemet puniri debet, immunes quidem ſunt;
90 Fidejuſſor enim non poteſt ſe obligare ad pœnam corporalem pro Reo, Bart. *in l. ſi quis. 4. circa pr. ff. de Cuſtod. Reor.* Bald. *in l. 1. C. de fidejuſſ. tut.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de Fidejuſſ. & mandat. n. 4.* Quin & ſi hoc fecerit, corporaliter tamen puniri nequit, Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 53.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. § Et quia. & §. attingam. n. 3.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 47. n. 17.* quum pœnæ ſuos perſequi debeant autores, *l. ſancimus. 22. C. de pœn.* & nemo ſuorum membrorum ſit Dominus, *l. liber homo. 13. ff. ad L. Aqu. & l. 1. ff. de his quis ſibi mort. conſciv.* Attamen pro arbitrio judicis mulcta pecuniaria ipſis imponenda, aut ſumma pecuniæ in cautione determinata & expreſſa ab iis exi-
91 genda eſt. Ex uſu namque fori Saxonici, in cauſis criminalibus ad pœnam corporis afflictivam intentatis fidejuſſor de judicio ſiſti non admittitur, niſi in caſu non factæ exhibitionis accuſati, ſimul ſe obliget ad certam pœnam pecuniariam, Matth. Col. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 54. & 67.* qua pœna poſtmodum contumacia fidejuſſorum non exhibentium Reum coërcetur.

92 Quæritur hinc *Primo: Qualis pœna fidejuſſoribus determinari, & ad quantam pecuniæ ſummam Cautio aſcendere debeat?* Quæ ſane quæſtio dubio haud caret, propter textum juris Saxon. in *l. 2.* Landr. *art. 10. §.* Kein Mann iſt pflichtig, ſo er um Ungerichte beſtetigt wird, höhere Bürgen vor Gericht zu ſetzen, denn ſein Wehrgeld ſtehet. *Et l. 3.* Landr. *art. 9.* In verb. Wer da Bürge wird vor Gerichte, den Mann vorzuſtellen, und mag ihn denn nicht haben, wenn er ihn wieder ſtellen ſoll, er muß es beſſern, nachdem jener beklaget ward, gehet ihm aber die Klage an Leib, ſo muß der Bürge ſein Wehrgeld geben. Item: Weichb. *art. 27. §.* Ihr ſolt wiſſen. verb. Wenn die Sache dem Beklagten an ſeinem Leib oder Geſundheit gehet, er muß Bürgen ſetzen für ſein Wehrgeld, will er anders nicht durch den Richterlichen Gewalt behalten werden. Concordat *art. 65. l. 1.* Landr. ubi Gloſſ. *n. 4. & art. 13. §.* geſchiehet. ubi Gloſſ. *& Additionator. n. 6. l. 2.* Landr. unde ſequitur, de jure Saxonico majorem cautionem a fidejuſſore exigi non poſſe, quam quæ aſcendat ad valorem unius Werigeldi, hoc eſt, 24. Sexagenarum antiquarum, vel 20. thalerorum, Matth. Coler. *P. 1. dec. 29. n. 2.*

Q. 12. Quantam cautionem Reus ſalvum conductum petens debeat præſtare?

93 Sed ab hoc jure receſſum eſt hodie per contrariam conſuetudinem horum locorum, teſte Coler. *d. dec. 29. n. 16. & de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 86.* cum talis fidejuſſio patefaciat evidenter feneſtras ad nequitiam, ita ut crimina remaneant impunita, contra *l. ita vulneratus. 51. ff. ad L. Aquil.* Quis enim, quæſo, non mallet incurrere tam exiguam pœnam pecuniariam, quam expectare vel torturam, vel aliam pœnam corporalem, *arg. l. 10. §. 2. ff. de pœn.* Ac licet ad Bannum vel proſcriptionem hoc caſu procedi poſſit adverſus fugitivum; attamen nec hoc medio accuſatori ſatis conſultum eſt, quippe quod contra perſonam & corpus malefactoris paratam executionem non affert. Quin & pecunioſi, durante proceſſu Banni, apud ſuperiores ſeſe inſinuantes, mille modis periculum avertere poſſunt, Matth. Coler. *d. c. 3. n. 89.*

Quare, poſthabitis hoc caſu legibus Saxonicis, 94
major pœna determinari ſolet; Uſu namque receptum eſt, ut ſalvus conductus ſpecialis non concedatur, niſi fidejuſſores promittant, Reum toties, quoties opus fuerit, in judicio præſentare, ſub pœna 200. 300. 500. 600. interdum etiam mille ac plurium thalerorum aut florenorum, conſiderata qualitate criminis, conditione perſonæ interfectæ, & ipſius familiæ, nec non ponderatis circumſtantiis, & patrimonio interfectoris conventi, pro arbitrio ſcilicet jus dicentis, *arg. l 13.* ubi Gloſſ. *de fidejuſſ.* Chriſtoph. Zobel. *P. 4. differ. 26. n. 4.*
Coler. *d. c. 3. n. 90.* Lud. Fachſ. *diff. 45.* Solet 95
enim ſuper quantitate cautionis ejusque moderatione litigari inter partes in ordinario proceſſu, donec ſententia judicis interveniat, certumque modum definiat, & fidejuſſores judicio ſiſti pro Reo intervenientes ad certam pœnam obſtringat, quam ad ſummam duorum, trium & plurium millenorum aſcendere poſſe, tradit Coler. *d. l.* Quamvis rariſſime cautio mille thalerorum ſummam excedat, niſi forſan inter perſonas illuſtres proceſſus criminalis vertatur, ut ſæpius obſervavi. Hæcque in terris Saxonicis tam certa ſunt, ut, qui de eis dubitet, in media luce cœcutire videatur.

Adeoque hodie ſolutione unius Werigeldi 96
fidejuſſor Reum non exhibens haudquaquam liberare ſe poterit, niſi forſan cautio indefinite absque determinatione certæ ſummæ præſtita fuerit, nec fidejuſſor ad certam quantitatem ſe obſtrinxerit, quod non niſi rariſſime accidit; Quo caſu majorem pœnam ultra Werigeldum ab ipſo exigi non poſſe, ſed diſpoſitione juris Saxonici præciſe ſtandum eſſe arbitror, *art. 65. l 1.* Landr. *art. 10. §.* Kein Mann iſt pflichtig, *l. 2.* Landr. *art. 9. l. 3.* Landr. Matth. Weſenb. *in parat. ff. de fidejuſſ. n. 4.* Matth. Coler. *c. 3. d. n. 70. & P. 1. dec. 29. n. 2.*

Quemadmodum etiam hoc caſu Dn. Scab. reſpond. ad con- 97
ſultat. Hiob Chriſtoph. a Sebbach: So ſeyn gedachte Bürgen vorerwehnten *H. W.* vor den ſie ſich eingelaſſen, in der Perſon, damit an ihme dasjenige, ſo durch Urthel und Recht ihm zuerkannt worden, vollends *exequiret* und vollſtrecket werden möge, vor euch wieder zu geſtellen ſchuldig, auffn Fall er aber über allen angewendeten Fleiß nicht zu erlangen, ſeyd ihr vorbemeldte drey Bürgen, geſtalten Sachen nach, weil ſie ſich zu einer gewiſſen Straffe nicht verbunden, höher nicht, denn um ein gantz Wehrgeld, das ſeyn 24. alte Schock zu ſtraffen befugt, V. R. W. *M. Aug. A. 1610.*

Secundo quæritur: *An Cautio hæc neceſſario* 98
fidejuſſoribus datis præſtari debeat? quid enim ſi Reus, ſecuritatem petens, bona immobilia poſſideat, aut pignoribus vel depoſitione pecuniæ in judicio

Q. 13. Num & Cautio pignoratitia admittatur?

Digitized by Google

dicio cavere velit, num audiendus, & ſalvus con-
99 ductus ei concedendus erit? Quod omnino affirmo: *Tum*, quod hodie, ubi nec fidejuſſores, niſi principali excuſſo, conveniuntur, Auth. *præſente. C. de fidejuſſ.* regulariter etiam pignoribus, puta depoſitione pecuniæ, in judicio caveri poteſt, Gloſſ. *& Dd. in l. 1. ff. qui ſatisd. cogant.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. qui ſatisd. cogant. n. 7.* Hocque eſt, quod dicitur, plus cautionis eſſe in re, quam in perſona, *l. 25. ff. de reg. jur. l. ſancimus. 3. C. de verb ſignif.* & melius pignori incumbere, quam in perſonam agere, §. *furti. Inſt. de oblig. quæ ex del. naſc. l. 17. §. ult. ff. de furt. l. 8. ſi uni. ff. de transact. l. 49. §. ult. ff. de legat. 1.*

100 *Tum*, ob text. in *l. 1. §. caveri. ff. de collat. bonor. l. ſi mandatu. 59. in fin. ff. mandat. l. 4. § addici. ff. de fideicom. lib.* Bartol. *in l. 5. §. qui pro rei qualitate. ff. qui ſatisd. cog.* Nic. Reuſner. *l. 3. conſil. 1. n. 22.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. § attingam. n. 11.*

Tum, ob manifeſtam diſpoſitionem juris Saxon. in *art. 5. l. 2.* **Landr.** ibi: **Wer eigenes alſo viel hat, das beſſer als ſein Wehrgeld im Gerichte, der darff keine Bürgen ſetzen, ob man ihn um Ungerichte beklaget.** *art. 61. lib. 1.* **Landr.** *&* Gloſſ. *l. 1.* **Landr.** *art. 34. n. 4.* ibi: **Wer ſo viel eignes hat, als ein Wehrgeld iſt, der darff keinen Bürgen ſetzen, ob man peinlich auf ihn klaget.** Matth. Coler. *P. 1. dec. 107. n. 27. & ſeqq.*

101 Sufficit ergo ad impetrandum ſalvum conductum, Reum accuſatum pignoribus cavere, aut bona immobilia ſufficientia ad cautionem poſſidere, quo ſane caſu nec fidejuſſoribus, nec pignoribus ſatisdare tenetur, quia facultatibus ſuis judici pro contumacia ſatis proſpectum eſt, modo in bonis illis immobilibus hypotheca judicialis conſtituatur, & literæ hypothecæ ſive conſenſus judici, coram quo lis vertitur criminalis, inſinuentur,
102 prout tota die practica hoc ſervat. Unde & fit, quod Scabini in ſententiis ſuis cautionem, **den Vorſtand**, ſimpliciter requirant, hoc ipſo innuentes, ſufficere cautionem, ſive pignoribus ac bonis immobilibus, ſive fidejuſſoribus præſtitam.

Prout etiam verbis expreſſis reſponderunt in cauſa Nobilium a Milckau, *contra Joach. Frid. a* Kitzſchern: Daß Angeklagtem gegen Beſtellung der *Caution* auf fünffhundert Gülden hoch mit Bürgen oder Pfanden, das gebethene frey ſichere Geleite ertheilet wird, *x. M. Maj. A. 1605.*

103 Quin & datis fidejuſſoribus, non ſufficit eos eſſe locupletes, ſed & ad ſummam pecuniæ determinatam hi bonis ſuis judicialiter cavere debent: Ut in praxi notiſſimum eſt.

104 *Tertio* ſed quid agendum, ſi Reus nec bona habeat, nec fidejuſſores idoneos inveniat, *num cautio juratoria admitti debet?* Neutiquam certe: Quis enim, quæſo, præſertim homo levis, qualis delinquens præſumitur, non juraret, ut pœnam effugere poſſet? Nic. Boër. *dec. 349.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 46. n. 14.* Et ſi debitor incarceratus cautioni juratoriæ non eſt committendus, prout tradit Matth. Coler. *P. 1. dec. 135. n. 14.* Bartol. *in l. litib. n. 8. C. de agric. & cenſit.* Jaſon *in l. ſi fidejuſſor §. ult. n. 18 ff. qui ſatisd. cog.* quanto minus delinquens cum cautione juratoria admittendus erit?

Q. 14. Cautio juratoria quando ſit admittenda?

105 *Prout etiam Scab. pronunc. Scult.* in Medewitz: Aufn Fall er aber ſolchen Vorſtand zu beſtellen nicht vermag, läſſet er ihm an dem gemeinten ſichern Geleit von den Gerichten ſicher ab und zuzuziehen, billich begnügen, und hat die anerbothene *Cautio juratoria* nach Gelegenheit disfalls nicht ſtatt, V. R. W, *M. Sept. A. 1629.*

Quod ſi tamen de crimine levi agatur, & 106
delinquens non multum gravatus ſit, aut de ipſius innocentia ex inquiſitione generali aliquo modo judici conſtet, quin, præſtita cautione juratoria, ſalvus conductus Reo ſit concedendus, non dubitaverim: Ne ſcilicet innocens ob paupertatem in carceribus marceſcat. Hocque in Practica ſervari, teſtatur Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 46. n. 14.* Vide quoque Nic. Reuſn. *l. 3. conſ. 1. n. 28.* Hippol. de Marſil. *in rubr. de fidejuſſ. n. 166.* Aeg. Boſſ. *in tit. de carcer. fidejuſſ. n. 71.*

Hanque ſententiam in pronunciando aliquoties ſecuti fuere 107
Scabini, in h. m. reſpondentes: Daß angeklagter *P. A.* für ungehorſam nicht zu achten, ſondern es wird ihm das geſuchte frey ſichere Geleit, auf Beſtellung des angebothenen eydlichen Vorſtandes, nach Gelegenheit disfalls, iedoch der Peinligkeit unſchädlich, billich mitgetheilet, *x. Sculteto* in Kreudnitz, *M. Oct. A. 1598.*

It. Daß der gefangene *H. G.* der gefänglichen Hafft auf 108
die angebothene *juratoriſche Caution* nunmehr billich entledigt wird, *x. Sculteto & ita Scab.* in Waltersdorff, *M. Febr. A. 1630.*

It. Quaſt. in Eckartsberga, *M. Nov. A. 1629.*

Quarto quæritur: *Cui debeatur ſumma illa* 109
pecuniæ, in cautione expreſſa, ad quam ſe obligavit fidejuſſor, in caſu non exhibiti Rei, an videlicet applicetur fiſco, vel parti?

Q. 15. Cuinam debeatur pecunia Cautionis in caſu Rei non exhibiti?

De jure quidem Civili indubitatum eſt, eam committi judici, non parti, prout teſtatur Bartol.
in l. ſi quis reum. 4. n. 4. ff. de cuſtod. reor. Jul. Clar. 110
l. 5. ſent. §. fin. qu. 46. n. 24. Cum quo convenit textus jur. Saxon. **Landr.** *l. 2. art. 4. §.* **Zeuhet ſich ein Mann aus der Acht, und ſetzet Bürgen vorzukommen vor Gerichte, kömmt er denn nicht vor, das geſetzte Bürgen-Geld hat der Richter gewonnen, und nicht der Kläger.** *Et* Gloſſ. *Germ. verb.* **ſie ſollen ſich darzu ziehen.** *n. 7. in fin. art. 41. l. 2.* 111
Landr. Quibus tamen contradicit *art. 4. & art. 10.* ubi Gloſſ. *l. 1.* **Landr.** *&* Gloſſ. *in art. 9. n. 8. l. 3.* **Landr.** Ex quibus haud obſcure colligitur, pœnam a fidejuſſoribus exactam parti, non judici exſolvendam eſſe.

Pro conciliatione horum textuum, exiſtimo 112
diſtinguendum eſſe, utrum ipſemet Judex inquiſitorie agat, vel in proceſſu ordinario ad Bannum forſan agendo accuſatoris vices ſuſtineat; an vero accuſator quidam exiſtat? *Priori caſu* abſque dubio pecunia cautionis judici ſeu Fiſco applicanda eſt; quod & verum arbitratur Matth. Coler. *de* 113
proc. exec. P. 2. c. 3. n. 91. In caſu Bannimenti, ubi quis prius Bannitus erat, volens poſtea probare innocentiam ſuam, offert fidejuſſorem in certam ſummam pecuniæ de ſtando liti, usque ad determinationem cauſæ; qui ſi deinceps copiam ſui in judicio non faciat, condemnatur ejus fidejuſſor ad pœnam conventam ſolvendam Judici, non parti. At *caſu poſteriori*, ſi accuſator exiſtat, ve- 114
rius videtur pecuniam cautionis ipſi deberi; non judici: Vel ex hac ſola ratione, quod in proceſſu ordinario accuſatoris potiſſimum intereſt, Reum in judicio ſiſti.

Hancque diſtinctionem probat Chriſtoph. 115
Zob. *in addit. ad art. 4. lit. F. l. 2.* **Landr.** Cui adſtipulatur Gloſſ. *lib. 1.* **Landr.** *art. 62. in §.* **Wer ſein Schwerdt zucket.** *in verb. final.* **daß in keinem andern Fall der Richter das Bürgen-Geld gewinnet, denn wenn ſich der Beſchuldigte aus der Acht ziehet, und unangeſehen ſeiner gethanen Bürgſchafft und Vorſtandes zu Recht nicht antwortet.**

Digitized by Google

wortet. *Et* Gloſſ. *art. 9. n. 8. l. 3.* Landr. ibi: Wenn der Bürge denjenigen, welchem die Klage zu ſelbe gehet, vor Gerichte nicht vorſtellig machen kan, ſo muß er ein Wehrgeld geben, daſſelbige wird alsdenn dem Kläger, und nicht dem Richter, ꝛc. Ex quibus patet, in caſu, quo non Bannitus præſtat fidejuſſores judicio ſiſti, & contumaciam incurrit, pœnam a fidejuſſoribus exactam deberi parti accuſanti, non judici, Matth. Coler. *d. c. 3. n. 39.*

116 *Atque juxta hanc diſtinctionem pronunciav.* nach Ilmenau, an Caſpar Rothwein: Daß auffn Fall Angeklagter, dem das ſichere Geleit ertheilet, ſich nicht geſtellen würde, der verwirckte Vorſtand Anklägern anheim gefallen, und haben ſich deſſen die Gerichten anzumaſſen nicht Fug: Es wäre denn, daß bemeldte Gerichte *per modum inquiſitionis* verfahren, oder Anklägers Stelle gehalten, auf ſolchen Fall verbleibet ihnen der verwirckte Vorſtand billich, V. R. W. *M. Maj. A. 1624.*

It. Nach Kemnitz, an die Gerichte, *M. Sept. A. 1594.*

117 *Quinto* quæri & hoc poteſt: *Num Reus ſalvum habens Conductum in ſingulis terminis perſonaliter comparere, ac ſe præſentare, aut ſi hoc non fecerit, pecuniam cautionis ſolvere debeat?*

Q. 16. Num ſingulis vicibus, quibus Reus emanſerit, pecunia cautionis exigi poſſit?

Quod affirmare videtur poſt Gomez. & Angel. Matth. Coler. *P. 1. dec. 107. n. 33.* ubi dicit, in Ducatu & Electoratu Saxoniæ hoc ſemper practicari, ut ſcilicet fidejuſſores promittere cogantur,

118 quod ſiſtere velint principalem in omnibus terminis juridicis in perſona, idque ideo uſu receptum eſſe, quia de jure Saxonico proceditur oretenus uſque ad concluſionem in cauſa, quo caſu Reus debet adeſſe in perſona: Quod forſan non eſt de jure communi, ubi offertur libellus in ſcriptis, & dantur induciæ deliberatoriæ, *§. illud quoque. verſ. ſancimus.* Auth. *de exhib. & introd. reis. col. 3.* Et addit ibidem Matth. Coler. *n. 36.* communem practicam hodie obſervare, quod in cauſis concernentibus ſanguinem, Reus ſemper ſoleat citari ad comparendum perſonaliter in judicio, ut ibi audiat accuſationem, & proponat ſuas defenſiones, quas prætendit ſuæ innocentiæ.

119 Sed ut hoc conceſſerim Matth. Coler. Reum nempe teneri ſingulis in terminis comparere in perſona, quod certe veriſſimum eſt, omnibusque notum; dubium tamen adhuc reſidet, ſi id non fecerit, ſed emanſerit, utrum fidejuſſores pecuniam cautionis ſolvere teneantur, id quod hic quæritur:

120 Exiſtimo autem, fidejuſſores ad ſolutionem pecuniæ promiſſæ condemnandos non eſſe, niſi Reus emanſerit in termino ultimo, citatus ad audiendam ſententiam definitivam, qua vel tortura, vel pœna ipſi adjudicatur. Hocque ut ſtatuam, movet me finis principalior cautionis præſtitæ, ne ſcilicet Reo abſente & fugitivo, ſi in corpus ipſius quid ſtatuendum ſit, judicium reddatur eluſorium. Quæ ſane cauſa non obtinet, niſi per ſententiam tortura aut pœna corporalis ei imponatur. Hocque eſt, quod tradit Chriſtoph. Zobel. *in addit. ad text.* Landr. *l. 2. art. 12. ſuper verb. ſententiam increpandi*, incarceratum non debere pro quolibet actu judiciali de carcere trahi, & ad actum duci, ſed tantum ut reſpondeat, torqueatur, & ut audiat ſententiam: Nimirum quod tum ipſius præſentia perſonalis potiſſimum requiratur.

121 Proin, licet Reus in termino, quo tractantur præparatoria proceſſus, aliave, quæ ad probationem delicti, aut ipſius defenſionem faciunt, emanſerit, a fidejuſſoribus tamen pecunia promiſſa non erit exigenda, modo hi Reum ſiſtant in termino ultimo, quo ſententia vel ad torturam, vel ad pœnam publicanda eſt; quod maxime obtinet, ſi Reus literis excuſationem & cauſam abſentiæ alleget.

Idque ſic practicari ſolet, reſpondentibus in h. m. Scabinis: 122
So wird der Vorſtand und das ſichere Geleit dergeſtalt erkläret, daß er nur der fünff und ſiebenzig Gülden Vorſtands verluſtig zu achten, wann er den letzten Termin, wenn etwas peinliches in dem End-Urthel wider ihn erkannt, ungehorſamlichen auſſen bleibet, und ſich in der Perſon nicht geſtellet; da aber ſonſten mehr Urthel hierinnen ergiengen, darinnen nichts peinliches geſprochen, und er auſſenbleibet, auf ſolchen Fall wäre er des Vorſtands nicht verluſtig, V. R. W. *Jud.* in Mühldorff, *M. Maj. A. 1628.*

Eodem pariter modo pronunciav. ad conſultat. M. Ge. Luppens, *M. Maj. A. 1619.*

Hinc & deſumenda Reſponſio ad quæſtio- 123
nem illam: *Utrum cautione præſtita, & Reo non ſemel ac in uno termino, ſed ſæpius emanente, pœna ſit duplicanda vel triplicanda*, pro ratione contumaciæ, ita ut habens ſecuritatem ſub cautione 200. thalerorum, ſi duobus vel tribus terminis diſtinctis emanſerit, 400. vel 600. thaleros, & ſic pro qualibet contumacia pœnam 200. fidejuſſores ſolvere teneantur, de quo aliquando dubitatum memini? Quia enim pecunia cautionis exigi non poteſt a fidejuſſoribus, niſi in ultimo termino, quo ſententia definitiva vel ad torturam, vel ad pœnam publicatur, Reus emanſerit, prout ante dixi, utique nec pœna promiſſa duplicanda, vel triplicanda erit, quippe quæ non niſi ſemel debetur. Idemque 124
verum eſſe puto, etiamſi fidejuſſores Reum toties, quoties opus fuerit, in judicio præſentare promiſerint, hocque non fecerint, aut ſi Reus ſæpius ad publicationem ſententiæ definitivæ citatus non comparuerit.

Hinc cum Reus quidam habens ſalvum conductum, præſtita 125
cautione 400. florenorum, ſæpius emanſerat, licet judex pro ſingulis vicibus prædictam pecunia ſummam, & ſic 2000. florenos exigeret, at tamen non niſi 400. florenos ſemel pro ſemper ſolvendos eſſe, pronunciarunt Scabini ad requiſ. Prat. Chemnic. M. Sept. A. 1594.

Pariter & in caſu ſimili reſpondimus Præſ. VVeiſſenſ. M. Aug. A. 1626.

Sexto dubitari quoque ſolet: *Num Reo, cui* 126
ſecuritas plenaria conceſſa fuit, emanente, ipſo jure pœna in cautione expreſſa intelligatur commiſſa, ac propterea executive ſtatim contra fidejuſſores procedi poſſit, ex quo lapſus fuit dies ad ſiſtendum Reum a judice definitus? Quod affirmat Gloſſ. *verb. abſolvi. in l. 3. §. ibidem ſubjungit.* per illum textum *ff. ad exhibend. l. ſi is, a quo. 3. in princ. ff. ut in poſſ. leg. ſerv. cauſ. l. 3. §. cauſa. ff. de Carbon. Edict.* Neque enim fidejuſſor habet, quod conqueratur, cum fruſtra expectetur caſus, cujus eventus nihil operatur, Alex. *in l. inter ſtipulantem. 83. §. ſacram. 5. n. 9. ff. de verbor. obligat.*

Q. 17. Num Reo emanente, pecunia cautionis ipſo jure 127 *ſit commiſſa, ac proinde ſtatim executive contra fidejuſſores procedi poſſit?*

Sed contrarium verius eſt, quod ſcilicet non 128
ſtatim contra fidejuſſores judicio ſiſti executive poſſit procedi ad pœnam, ſed admitti debeant fidejuſſores ad purgandam moram ſui principalis, ne ſibi noceant, *c. mora ſua. 25. ext. de reg. jur. in 6to.* Et ita benignius cum fidejuſſore, quam cum ipſo moroſo agitur, Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 56.* ubi allegat Bald. *in l. magnam. n. 6. verſ. item quarto fallit. C. de contr. & comm. ſtipulat.*

Hæc-

Digitized by Google

129 Hæcque ſententia ſatis firmatur per *l. ſancimus. 26. in pr. C. de fidejuſſor.* ubi habetur, ſi quis Reum accuſatum ſiſtere, & quatenus non ſiſteret, centum pœnæ nomine promiſit, ſi quidem in termino ei præfixo Reum non præſentaverit judici, committitur quidem pœnalis ſtipulatio, ita ut fidejuſſor incurrat pœnam, verum ita mox in continenti exigi non poterit, ſed indulgetur fidejuſſori alius terminus priori æqualis, intra quem fidejuſſor admittitur ad moræ purgationem, ſiſtendo videlicet Reum perſonaliter, & ita liberabitur a pœna conventa.

130 *Hancque ſententiam in pronunciando ſequuntur Scabini, veluti reſpond. Hiob. Chriſtoph. a* Seybach: So ſeyn vor allen Dingen vorerwähnte Bürgen, *H. VV.* vor den ſie ſich eingelaſſen, in der Perſon, damit an ihme dasjenige, was ihme durch Urthel und Recht zuerkannt worden, vollends *exequiret* und vollſtrecket werden möge, vor euch nochmahls zu geſtellen ſchuldig, &c. *M. Aug. A. 1610.*

Q. 18. Num, pœna cautionis a fidejuſſoribus ſoluta, adverſus Reum fugitivum nihilominus criminaliter ſit procedendum?

131 *Septimo* denique & hoc controverſum eſt: *Num, pœna cautionis a fidejuſſoribus exacta atque ſoluta, adverſus Reum, qui copiam ſui ſubtrahere pergit, nihilominus poſſit procedi criminaliter ab accuſatore, ſaltem uſque ad ſententiam Banni vel Proſcriptionis?*

132 Rationem dubitandi præbet pœna pecuniaria a fidejuſſoribus ſoluta, qua omnis actio criminalis ſublata videtur: Iniquum etenim eſſet, Reum ob unum idemque delictum duplici modo, criminaliter ſcilicet atque civiliter, inſimul puniri.

Verum enim vero, pœna in cautione conventa
133 & promiſſa a fidejuſſoribus, magis intelligitur
concernere contumaciam fidejuſſorum, non ſiſtentium vel exhibentium Reum, quam quod plectat ipſum crimen facinoroſi, quod hoc caſu puniendum adhuc reſtat. Et ſane iniquiſſimum eſſet, grave & atrox crimen pœna tantummodo pecuniaria coërceri; cum pœna corporalis etiam minima major ſit quacunque alia pecuniaria, quantumvis magna, *l. in ſervorum. 10. §. 2. in fin.*
134 *ff. de pœn.* Rectius itaque ſentit Matth. Coler. *de proc. exec. P 2. c. 3. n. 100. & ſeqq.* non obſtante pœna cautionis pecuniaria ratione contumaciæ jam ſoluta, ulterius ratione criminis poſſe procedi adverſus Reum ſaltem ad ſententiam Banni, ſi ipſemet deprehendi nequeat. Quæ ſententia etiam veriſſima eſt.

135 *Tum* ne delicta maneant impunita, *l. ita vulneratus. 51. §. quod ſi. ff. ad L. Aquil. l ſi longius. 81. §. 1. ff. de judic. l. 4. §. cum Dominus. ff. de nox. act.*

136 *Tum*, ob text. juris Saxon. *art. 4.* v. Zeuhet ſich, &c. *l. 2.* Landr. ibi: Zeuhet ſich ein Mann aus der Acht, und ſetzet Bürgen vorzukommen, und kömmet nicht, das Bürgen-Geld, ſo darauff geſetzt iſt, hat der Richter gewonnen, ob er ihn wieder in die Acht thut, wie er zu Recht thun ſoll. Quæ ſane verba manifeſtiſſime probant, per ſolutionem pecuniæ in cautione promiſſæ, Reum nequaquam a pœna criminis liberari: Cujus rei ratio alia non eſt, quam quod pœna conventa præſtetur pro ſola contumacia, pœna autem delicti continuetur nihilominus in perſonam, ita ut procedatur ſaltem ad ſententiam Banni, prout tradit Zobel. *in addit. ad* Gloſſ. *d. art. 4. lit. G. lib 2.* Landr. Coler. *d. c. 3. n. 102.*

Tum, quod quantitas pecuniaria hoc caſu exigatur non a Reo principali, ſed a fidejuſſoribus, 137
adeoque ſtipulatio pecuniæ ob non factam exhibitionem Rei non intelligitur levare pœnam ſanguinis, ad quam contra Reum principaliter fuit actum, juxta tradita Jaſon. *in l. ita ſtipulatus. 15. n. 19. ff. de verb. oblig.*

Atque juxta hanc ſententiam reſpondimus judici Præfecturæ in Freyburg: Daß *N. N.* ihren Schwager *M. N.* vermöge der von ihrem Vater beſtalten *Cantion*, zu Anhörung des Urtheils perſönlichen zu geſtellen ſchuldig, im widrigen Fall werden die 200. Gülden, ſo ihr Vater disfalls zur *Cantion* verſprochen, von ihnen gebührlichen billich eingebracht, immaſſen auch alſodann auch dem Lands-Richter unbenommen, dem flüchtigen *M. N.* durch Steck-Brieffe und ſonſten mit allem Fleiß nachtrachten zu laſſen, daß er möge zur gefänglichen Hafft gebracht werden, und da er erlanget, wird unſer voriges Urthel geſprochener maſſen an ihm billich vollſtrecket, V. R. W. *M. Jan. A. 1619.* 138

Pari modo fuit pronunciatum ad requiſit. Prat. Chemnic. Dieweil ſich Angeklagter auf jüngſt gehaltenem peinlichen Gerichts-Tage perſönlichen nicht geſtalt, ſo hat deſſelbigen Vater die vier hundert Gülden, damit er *Cautionem judicio ſiſti* beſtellet, nunmehr verwirckt, und iſt derowegen dieſelbigen zu entrichten ſchuldig, in Verbleibung deſſen, wird Anklägern zu den verpfändeten zweyen Gärten und Häuſern billich verholffen, und wird nichts deſtoweniger wider Angeklagten, wenn er zu Hafften gebracht, mit der Straffe, vermöge voriges Urthels, verfahren, V. R. W. *M. Sept. A. 1594.* 139

It. An Richter und Schöppen zu Falckenſtein: Daß Beklagter an deme ihm zu erkannten *Juramento purgationis* ſich nunmehr verſäumet, derowegen wird er *pro confeſſo & convicto* billich geachtet, der beſtellte Vorſtand als verfallen einbracht, und wider den flüchtigen Thäter, woferne er durch Steck-Brieffe, und in andere Wege zu gefänglicher Hafft nicht zu bringen, mit dem in dieſen Landen gewöhnlichen Achts-Proceß gebührlichen verfahren, V. R. W. *M. Febr. A. 1632.*

Illud tamen hic obſervandum eſt, quod, Reo, 140
cui ſecuritas ſub cautione fuit conceſſa, in termino publicationis definitivæ ſententiæ non comparente, non ſtatim ad Bannum ſive Proſcriptionem procedatur, ſed peculiaris citatio proceſſum hunc præcedere, ac Reus per Edicta publica denuo citari debeat, ad audiendum, quomodo ad Bannum contra eum agatur.

Reſpondentibus ita Scabinis: Dieweil aus den überſandten *Acten* nicht zu befinden, daß Angeklagter nach Eröffnung des jüngſt geſprochenen End-Urthels, anderweit durch öffentliche *Edicta citiret* worden, zu erſcheinen und anzuhören, welcher Geſtalt wider ihn von wegen ſeines ungehorſamen Auſſenbleibens auf die Acht verfahren werden ſolle, ſo geſchicht ſolches nochmahls billich; Er erſcheine nun alsdann, oder nicht, ſo ergehet darauf der Achts-Erklärung halben oder ſonſten ferner, was recht iſt, V. R. W. *Prat. Chemnic. M. Jul. A. 1595.* 141

It. Quæſt. in Zwenckau, *M. Maj. A. 1628.*

Ultimo notandum & hoc, quod fidejuſſores, 142
qui Reum ſemel ſiſtunt in judicio, ſi is poſtea effracto carcere aufugiat, ad pœnam non teneantur; quia præſtatione promiſſi ab ulteriori obligatione liberati ſunt.

Ita reſpondimus Joh. Krügern in Oderan, *Menſ. Jan. A. 1631.* 143

QUÆSTIO CXIII.

De Examine Inquiſiti: ubi agitur de formatione articulorum inquiſitionalium, ac reſponſione inquiſiti.

SUMMARIA.

1. *Nemo judicandus eſt, niſi vel confeſſus vel convictus fuerit, n. 2.*
3. *Contra inauditum Reum non eſt procedendum, n. 4. 5. 7.*
6. *Interpellatio Rei de veritate Criminis commiſſi, ſubſtantiale requiſitum eſt legitimæ Inquiſitionis, n. 11. 12. 13. 14.*
8. *Cuique Reo ſua patet defenſio.*
9. *In proceſſu ordinario requiritur Litis conteſtatio.*
10. *Surrogatum ſapit naturam ejus, in cujus locum ſurrogatur.*
15. *Judicis interrogatio Reique Reſponſio legitima eſſe debet.*
16. *Interrogatio debet eſſe articulata, n. 17.*
18. *In foro Saxonico articulatus libellus rejicitur, n. 19.*
20. *Quare articulatim Inquiſitus ſit examinandus? n. 21. 22.*
23. *Examen Inquiſiti pertinens eſſe debet.*
24. *Judices non incipiunt a ſpeciali inquiſitione, ſed generalis inquiſitio hanc præcedit.*
25. *Super alio facto quando Inquiſitus interrogari poſſit? n. 26.*
27. *Examen num debeat continere omnes delicti qualitates? n. 31.*
28. *Factum certum in articulis eſt exprimendum.*
29. *In articulis debet etiam exprimi locus ac tempus delicti commiſſi.*
30. *Non debet occiſor interrogari, an vulneratus ex vulnere deceſſerit?*
32. *Articuli inquiſitionales debent eſſe clari, aperti & rotundi.*
33. *Singulo articulo non niſi unicum interrogatorium eſt inſerendum.*
34. *Sententia Scabinorum Lipſienſium. n. 35.*
36. *Quatenus Judici liceat interrogatoria repetere?*
37. *Judex quatenus ſimulationibus uti queat? n. 38.*
39. *Examen debet fieri coram judice & Scabinis, & quare? n. 40. 41.*
42. *Reſponſio Inquiſiti non jurata eſſe debet.*
43. *Num Judex finito Examine novas poſitiones formare queat? n. 44.*
45. *Reus delictum etiam confeſſus ſuper articulis interrogari debet. n. 46.*
47. *Num judex ſub comminatione torturæ Inquiſitum examinare queat? n. 48. 49.*
50. *Judex non poteſt veritatem elicere promiſſione impunitatis, n. 51.*
52. *Actuarius quid obſervare debeat in conſignatione Reſponſionis Inquiſiti? n. 53.*
54. *Reſponſio Inquiſiti qualis eſſe debeat?*
55. *Categorice debet Inquiſitus reſpondere.*
56. *Niſi torturæ ſubjici velit, n. 57.*
58. *Obſervantia Scabinorum Lipſienſium.*
59. *Quando Reus nolens reſpondere, pro confeſſo haberi debeat?*
60. *Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.*
61. *Inquiſitus ipſemet reſpondere tenetur, nec ejuſdem procurator admittitur, n. 62.*
63. *Sententia Scabinorum Lipſienſium.*
64. *Inquiſiti Reſponſio in ſcriptis non admittitur.*
65. *Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.*

1 QUartum requiſitum legitimæ Inquiſitionis conſiſtit in interpellatione Rei de veritate criminis commiſſi, ejusque reſponſione. Neque enim confeſtim is, qui accuſatur, Reus eſt, ſed qui convincitur, aut delictum confitetur, ac propterea nemo judicandus, niſi vel convictus judicio, vel ſponte confeſſus fuerit, *c. 1. c. nos in quemquam. c. primates. 2. q. 1. l. qui ſententiam. 16. C. de pœn.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. ſecunda qu. n. 1.* Foller. *in pract. crim. verb. dentur capitula. n. 20.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 12. n. 3.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. qu. 81. n. 1.* Gandin. *in tit. de præſumpt. & indic. indubit. num. 2. verſ. & primo videtur.* Roland. a Vall. *l. 1. Conſil. 51. n. 24.* Brun. a Sol. *in ſuo conſil. crim. n. 202.*

2 Cum vero Reum probationibus convincere neceſſe non ſit, priusquam delictum neget ac diffiteatur, utique ante omnia ejusdem reſponſio ac confeſſio exigenda eſt, in qua cauſæ criminalis cognitio potiſſimum conſiſtit, quæ condemnationem vel abſolutionem neceſſario præcedit. Nam ut nemini ſua poſſeſſio, quamvis injuſta, absque legitima cauſæ cognitione auferenda eſt, ne ab ipſo quidem judice, *l. un.* ubi Bald. *n. 2. & 3. aliique Dd. comm. C. de probib. ſequeſtr. & in l. fidejuſſor. 7. §. ult. ff. qui ſatisd. cog.* Jaſon *in l. juſte poſſidet. 11. n. 4. ff. de acquir. poſſeſ.* Schurff. *cent. conſil. 6. n. 3.*
3 ita multo magis cauſæ cognitione opus eſt in criminibus & delictis, ne ad pœnam ejusque executionem temere ac præcipitanter a Magiſtratu vel judice procedatur, aut contra inauditam partem aliquid definiatur, *l. de qua re. 47. ff. de judic.* Capit. *Dec. 69. n. 35.* Nic. Reuſner. *l. 3. conſil. 1. n. 7.*
Alioquin enim, ſi absque cauſæ cognitione pro- 4
cedatur ad executionem ſtatim, ordine juris violato, proceſſus & actus totus nullius momenti eſt, Jaſon *in l. judices. ff. de judic. & in l. & ſi non cognitio. 4. n. 1. C. ſi cont. jus vel util. publ.* Schurff. *cent. 3. Conſil. 6. n. 4.* Dec. *Conſil. 544. n. 17. verſ. ſecundo principaliter.* Paris *l. 4. Conſil. 114. colum. 1. in pr.*
Neque ulla alia committitur major nullitas, quam 5
quæ ex omiſſa cauſæ cognitione naſcitur, *l. ex ſtipulatione. 7. C. de ſentent. & interlocut.* Bartol. *in l. prolatam. n. 6. C. eod. tit.*

Neceſſarium itaque & ſubſtantiale Requiſitum 6
legitimæ Inquiſitionis eſt interrogatio & interpellatio Rei de veritate criminis commiſſi, quod vel confiteri vel diffiteri ipſum neceſſe eſt. Cujus rei ſi rationes & cauſas quis ſcire cupiat, is animadvertat, 1. Quod juris ordo haud- 7
quaquam patiatur, Reum inauditum condemnari, *l. de qua re. 74. ff. de judic. l. prolatam. 4.* ubi Bartol. *C. de ſentent. & interlocut. omn. judic. l. quamvis.* ubi Gloſſ. *in verb. præſentiam. C. de re judic. l. abſentem. 6.* junct. Gloſſ. *in verb. non poſſe. C. de accuſat. l. meminerint. 6. C. unde Vi. l. 1. & tot. tit. ff. & C. de requir. reis. c. 1. in fin.* ibi: *Nec nos*
con-

Q. 1. An & quare examen Inquiſiti ſit requiſitum ſubſtantiale inquiſitionis legitimæ?

Digitized by Google

contra inauditam partem aliquid definire poſſumus. X. de cauſ. poſſ. & propr. c. nos in quenquam. 2. qu. 1. Jaſon *in l. 2. col. 4. verſ. item adde. C. de edend. Plane enim*, ut Ammianus Marcellinus ait, *nec viſum hominem, nec auditum damnare, nefas ultimum eſt.* Et ut Seneca loquitur, *parte altera inaudita, æquus judex, licet æquum ſtatuere poſſit, nihil ſtatuit.* Quare & Apoſtolus Paulus *ad Timotheum ſcribens 1. Epiſt. c. 5.* nihil quicquam facere, neque manus cuiquam inferre monet abſque præjudicio, hoc eſt, cognitione cauſæ, atque examinatione in alteram partem declinando. Quo & reſpicit illud Nicodemi: *Nunquid & lex noſtra judicat hominem, niſi prius audierit ab ipſo & cognoverit, quid faciat? Joh. 7. v. 51.*

8 2. Abſque dubio neceſſe eſt, ut ſua cuique accuſato vel denunciato Reo libere legitimeque pateat defenſio, neque ulterius progrediatur metus, quam reperiatur commiſſum delictum, *l. 3. C. qui accuſ. non poſſ. l. ſancimus. 22. C. de pœn.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. ult. per tot.* Nic. Reuſn. *l. 3. conſil. 1. n. 17.* At quomodo Reus ſeſe defendere ac innocentiam ſuam probare poterit, niſi de crimine commiſſo interrogetur? Quare laude prædicandus eſt mos Romanorum, de quo teſtatur Portius Feſtus *in Act. Apoſtol. c. 25. v. 16. Non eſt Romanis conſuetudo, damnare aliquem hominem, ut pereat, priusquam is, qui accuſatur, præſentes habeat accuſatores, locumque defendendi accipiat ad abluenda crimina, quæ ei objiciuntur.*

9 3. Expediti quoque Juris eſt, quod in proc. crim. ordinario neceſſario requiratur reſponſio accuſati, & litis conteſtatio, utpote per quam judicium conſtituitur, *l. un. C. de lit. conteſt.* Neque enim pœna irrogari unquam poterit, niſi prius de crimine, vel ex reſponſione delinquentis, vel ex probationibus certis conſtet, *l. ejus. 41. ff. de jurejur. l. qui. 16. C. de pœn. cap. Eccleſia. 10. in fin.* ubi Gloſſ. *in verb. non conventi. & in verb. nec confeſſio. X. de Conſtit.* Sequitur ergo, quod nec inquiſitio legitima ſubſiſtat, antequam delinquens interrogetur, ejusque reſponſio adnotetur; quia inquiſitio in locum accuſationis eſt ſurrogata, *cap. qualiter. & 17. X. de accuſat.* Bartol. *in l. 2. §. ſi publico. ff. de*
10 *publ. judic.* Surrogatum vero ſapit & retinet naturam ejus, in cujus locum ſurrogatur, *arg. §. fuerat. Inſt. de act. l. ſi eum. 10. §. qui injuriarum.* ubi Gloſſ. *in verb. danda. ff. ſi quis caut. in jud.* Jaſon *in l. certi condictio. 9. in pr. n. 27. ff. ſi cert. pet.* Nic. Everh. *in top. loc. a Vi ſurrogati.* Matth. Weſenb. *Conſ. 13. n. 34.*

11 4. Huc quoque facit expreſſa ſanctio D. Auguſti Electoris Saxoniæ, feliciſſimæ memoriæ, per modum Reſcripti Scabinis Lipſienſibus iuſinuata 18. *Jan. A. 1579.* Cujus tenor verbotenus relatus eſt *ſupra qu. 107. n. 69.* in verb. daß man erſtlich die Verbrechung Articulsweiſe verfaſſe, dieſelbe dem Gefangenen, in Beyſeyn der Gerichts-Perſonen fürhalte, ihn darüber höre, ſeine Ausſage darauf mit Fleiß verzeichne, ꝛc. Cum qua convenit *Ord. Polit. Elect. Sax. de A. 1612. tit.* von Juſtitien-Sachen, *n. 4.* ibi: So wollen wir auch zum Vierdten, unſere getreue Landſchafft deſſen gnädigſt vergewiſſert haben, daß auf bloſſe Delation und Inculpation keiner alſobald condemniret, ſondern nothdürfftiglichen jederzeit, und wie ſich es nach Gelegenheit der Fälle und Verbrechung gebühret, gehöret werden ſolle. *& n. 5.* in verbis: Und wenn darauf redliche Anzeigungen und Vermuthungen wider den Beſchuldigten vorhanden, ſolches alles in Articul verfaſſet, dem Inquiſito im Beyſeyn der Gerichts-Perſonen fürgehalten, ſeine Ausſage mit Fleiß aufgezeichnet, ꝛc. Quæ omnia 12
luculenter probant, ad condemnationem Rei haudquaquam perveniri poſſe, niſi is prius ſuper delicto commiſſo interrogatus, ejusque reſponſio diligenter annotata fuerit; ut dubium prorſus non relinquatur, quin hoc requiſitum de ſubſtantia ſit legitimæ inquiſitionis, nec tuto omitti queat.

5. Idemque fere exprimitur *in Ord. Crim. Car.* 13
art. 46. ubi hæc verba habentur: Wenn man den Gefangenen peinlich fragen will von Amtswegen, oder auf Auſuchung des Klägers, ſoll derſelbige zuvor, in Gegenwärtigkeit des Richters, zweyer des Gerichts, und Gerichts-Schreibers, fleißiglich zur Rede gehalten werden mit Worten, die nach Gelegenheit der Perſonen und Sachen, zu weiterer Erfahrung der Ubelthat, oder Argwöhnigkeit, allerbeſt dienen mögen, auch mit Bedrauung der Marter beſtrafft werden, ob er der beſchuldigten Miſſethat bekenntlich ſeye, oder nicht, und was ihm ſolcher Miſſethat halber bewuſt ſeye; und was er alsdann bekennet, oder verneinet, ſoll aufgeſchrieben werden. Qui textus licet de Reo tortu- 14
ræ ſubjiciendo loquatur; dubium tamen non eſt, quin idem contineat, ut Judex de criminis commiſſi veritate Reum interrogare, deque ſpontanea confeſſione ſerio interpellare debeat, etiamſi tortura ipſi nondum per ſententiam fuerit indicta; quippe quæ locum non habet, niſi Reus delictum neget ac fateri nolit. Ut ſic interrogatio de crimine perpetrato, ac Rei reſponſio, neceſſario præcedere debeat: Prout etiam patet ex textu manifeſto *art. 185. Ord. Crim. Car.* in verb. den Gefangenen erſtlich ohne Marter beſprechen, ꝛc.

Notandum tamen eſt, non minus Judicis inter- 15
rogationem, ac Rei reſponſionem, legitimam atque ſtylo conformem requiri, & utrumque tam Judicem, quam Reum ad certum & legitimum modum obligari, qui ex parte Judicis in hoc conſiſtit, ut crimen ſive factum delinquentis annexis ejusdem qualitatibus, articulis claris & rotundis, breviſſime tamen, quantum fieri poteſt, includatur, & deſuper Reus ſerio interrogetur. Luculenter hinc patet, judicem prudentem potiſſimum hæc quatuor attendere oportere: Nempe ut interrogatio ſit 1. articulata. 2. pertinens. 3. clara. 4. & inquiſito proponatur. Quæ ſi probe & exacte obſervaverit, quin muneri ſuo & juſti Inquiſitoris officio ſatisfecerit, dubium prorſus non eſt.

Q. 2. Qualis interrogatio Judicis de crimine commiſſo eſſe debeat?

PRIMUM eſt, ut interrogatio ſit articula- 16
ta. Hactenus enim in foro Saxonico uſu obſervatum fuit, ut Judex ſuper delicto & facto delinquentis certas formet poſitiones ſive articulos, quibus Reus ſive Inquiſitus confitendo vel negando reſpondere tenetur. Hicque mos ab Illuſtriſſimo Electore Saxoniæ D. Auguſto expreſſe fuit confirmatus, in reſcripto hac de re Dn. Scabinis Lipſienſ. *M. Jan. 1579.* inſinuato, cujus mentio antea facta eſt, *in verb.* daß man erſtlich die Verbrechung Articulsweiſe verfaſſe, dieſelbe dem Gefangenen vorhalte. *& in Ord. pol. de A. 1612. tit.* von Juſtitien-Sachen, *n. 5.* in verb. ſolches alles in Artickul verfaſſet, dem Inquiſito im Beyſeyn der Gerichts-Perſonen vorgehalten, ꝛc.

Quod

Digitized by Google

17 Quod ipſum a jure Civili alienum non eſt, quo actori in proceſſu etiam ordinario permiſſum, ſuper contentis in ſuo libello certas facere poſitiones, easque in ſcriptis judici tradere, in hunc finem, ut Reus poſitionibus illis reſpondeat confitendo vel negando, juxta formam traditam per Specul. *in tit. de poſition. §. ſupereſt. n. 11. & ſeqq.* ſicuti nec jus Pontificium huic adverſatur, ut patet ex *Clement. ſæpe. §. & quia poſitiones. de verb. ſignific.* Bartol. *in l. ubicunque. n. 12. ff. de interrog. act.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 118. n. 2.*

18 De jure vero Saxonico, inquiſitio haud parum quoad hoc differt a proceſſu ordin. quippe in quo tantum ſimplex ſeu ſummarius libellus recipitur, articulatus vero omnino rejicitur, etiam in cauſis criminalibus, uti notiſſimum eſt ex *Conſt. El. 2. P. 1.* So wollen wir, daß Libellus articulatus nicht zuläßlich ſey, und wenn derſelbe gleich nicht vom Part beſochten, iedoch officio judicis verworffen werden ſoll. ubi Dan. Moll. *in princ. &* Reinh. Roſa *in addit.* Matth. Berlich. *P. 1. concl. 9. n. 3.* Aut. *Conſult. Conſt. Sax. tom. 1. P. 3. q. 19. & tom. 2. P.*
19 *3. qu. 24.* Ac licet Henning. Göden *in pract. ſub tit. de lit. conteſt. n. 11. & 12.* dicat, hodie etiam poſitiones & articulatum libellum admitti, per text. Landr. *l. 1. art. 6.* ibi: was einem wiſſentlichen, Landr. *lib. 2. art. 22.* §. Zeucht ein Mann ſein Zeugniß, ꝛc. attamen contrarium uſu introductum eſt, & in practica ſervatur, ſecundum *addit. Latin. ad text. Lat.* Landr. *d. l. art. 6. §. ſi quis actor nullis, &c.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 118. n. 5.* Zobel. *P. 1. differ. 18. n. 4. & 6.* Lud. Fachſ. *differ. 48.* Reinh. Roſa *d. l.* De quo minus dubium eſt in ditionibus Electorat. Saxon. ob prædictam *Conſtitut. El. 2. P. 1.*

20 Nequaquam tamen hoc ipſum ad inquiſitionis proceſſum eſt extendendum, in quo interrogationem per poſitiones & articulos neceſſario fieri debere, ſatis patet ex *Reſcripto Elector. & Ord. polit. in loc. modo allegat.* Cujus rei ratio duplex dari poteſt: 1. ut citius inquiſitio finiatur; nemini enim obſcurum eſſe poteſt, ſi ſummaria & ſimplex admitteretur interrogatio, denuo poſtea haud ſine labore articulos formandos, atque ſuper iis teſtes (ſi inquiſitus crimen neget) examinandos eſſe, unde non ſolum multum temporis conſumeretur, ſed etiam variis inquiſiti negationibus ac diſputationibus proceſſus inquiſitorius facillime impediri poſſet, qui tamen absque longo litis ſufflamine, & ſummarie expediendus eſt, ne delicta impunita remaneant, *l. ita vulneratus. 51. §. æſtimatio. ff. ad L. Aquil. l. locatio. 9. §. quod illicite.* ubi Gloſſ. *in verb. alterum. ff. de public. & vectig.*

21 2. Quo clarius & exactius crimen dignoſcatur, veritasque eruatur, ac in puniendo delicto cautius procedatur. Etenim, quia in cauſis criminalibus & proceſſu inquiſitorio non de tritico aut oleo legato, ſed de hominum fortuna, exiſtimatione, & capite agitur, quibus rebus nihil eſt in orbe terrarum præſtantius, *Nov. 8.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. decurionem. n. 3.* utique caute & provide procedendum eſt, ne veritas ſupprimatur, aut innocens pœna gravetur: Quod facillime ex ſummaria & ſimplici interrogatione accidere poſſet; quippe quæ rem intricatam reddit, crimen ſæpius involvit, & facti qualitates ac circumſtantias, quæ alias in criminalibus cauſis, & decernendis pœnis accuratiſſime obſervandæ & examinandæ ſunt, obfuſcat. Quibus tamen judex facillime ſubvenire poteſt per interrogationem articulatam, ſingula facta, ſingulasque facti qualitates & circumſtantias, certis, claris, & rotundis articulis includendo, & deſuper Reum examinando.
Hinc etiam fit, quod, licet in proceſſu ordinario 22
criminali libellum articulatum non admittat *Conſt. Elect. 2. P. 1.* articuli tamen, qui libellis accuſatoriis in cauſis criminalibus adjici ſolent, continentes indicia, quibus probatis Reus in eventum, ſi crimen, de quo accuſatur, a ſe commiſſum eſſe neget, quæſtioni ſubjici petitur, etiamnum hodie paſſim recipiantur, prout tradit Dan. Moll. *ad d. Conſt. El. 2. P. 1. n. 7.* ne ſcilicet ex confeſſione indiciorum obſcura, accuſatus innocens nimium gravetur, ac forſan ad torturam rapiatur.

SECUNDO, Interrogatio & examen inquiſiti 23
PERTINENS eſſe debet: Quod duplici reſpectu ſic dici poteſt, 1. ut ipſum factum, de quo inquiſitus fuit inculpatus, ejusque qualitates crimini adhærentes, & ad eruendam veritatem pertinentes, articulis inquiſitionalibus inſerantur, aliena vero facta & impertinentes qualitates prorſus omittantur. Certum namque eſt, quod ex inquiſitione generali ſpecialis inquiſitio formanda, & articuli inquiſitionales conficiendi ſint; ſecundum practicam enim hodiernam Judices non incipiunt a ſpeciali inquiſitione contra aliquem, ſed a generali informationum aſſumtione; at ſi teſtes in 24
genere interrogati aliquem nominaverint in ſpecie, vel alias ſuſpicio & indicia Reum quendam denotent, tum ex generali inquiſitione deveniri poteſt ad ſpecialem, & formationem articulorum inquiſitionalium contra perſonam certam, prout docet Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q. 6.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 9. n. 21.* Proinde facta & crimina aliena, de quibus Judex in inquiſitione generali & ſummaria haud informatus eſt, nequaquam articulis inquiſitionalibus ſunt inſerenda, ſed ex inquiſitione generali articuli formari, & inquiſitus ſuper iis tantummodo factis, quorum nomine indicia veriſimilia ſunt probata, interrogari debet. Id quod haud obſcure innuit Carolus V. Imper. *in Ord. Crim. art. 20. in pr.* Wo nicht zuvor redliche Anzeigungen der Miſſethat, darnach man fragen wolte, vorhanden, und beweiſet würden, ſoll niemands gefraget werden.

Caveant itaque Judices immoderati, ne inqui- 25
ſitum, ſi is unum delictum confeſſus fuerit, ſtatim ſuper aliis interrogent, juxta illud: Hat er das gethan, ſo hat er wohl mehr gethan. Vent. de Valent. *in parthen. litigioſ. l. 1. c. 14. n. 34.* Quam judicum imperitiam & exceſſum in actis inquiſitionalibus ad collegium noſtrum transmiſſis ſæpius deprehendi, ac miſeros Reos ſuper facta ac crimina aliena nunquam perpetrata, absque omni prorſus conjectura & indiciis, haud ſine periculo & injuria, interrogatos fuiſſe obſervavi. Quamvis non ne- 26
gem, judici fas eſſe, apparentibus alterius quoque criminis commiſſi indiciis, etiam leviuſculis, Reum deſuper incidenter interrogare, prout praxis quotidiana docet.

2. Examen inquiſiti eatenus quoque pertinens 27
eſſe debet, ut articuli inquiſitionales contineant omnes delicti qualitates & circumſtantias, taliter, ut Reo defenſio non tollatur. Nam inquiſitio obſcura, generalis, & incerta minime valet, *l. libellorum. 3.* ubi Dd. *ff. de accuſat.* Mod. Piſtor. *P. 3. q. 125.*

&

Digitized by Google

& ibi Jac. Schult. *in addit.* Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 1. n. 11. & ſeqq.* Foller. *in pract. crim. canon. in verb. aut inquiſitione formata. n. 37.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 45. n. 11.*

28 Hinc 1. legitimum non dicitur examen contra Titium formatum, quod ſit ſolitus committere furta, homicidia, blaſphemias, & ſimilia delicta; nam hoc modo propter delictorum incertitudinem Reus ſuas defenſiones præparare non poteſt, ſed in ſpecie dici debet, quod commiſerit hoc vel illud furtum, in tanta quantitate, contra talem, tali loco, ac tempore, &c. Idemque obtinet in aliis criminibus; alias dicitur inquiſitio obſcura, vaga, & incerta, & non procedit parte opponente, imo etiam non opponente, Aeg. Boſſ. *in tit. de inquiſ. n. 75. & 76.*

29 2. Legitima quoque non eſt inquiſitio, quando in articulis inquiſitionalibus non exprimitur locus & tempus criminis commiſſi, puta annus & menſis, *l. libellorum. 3. ff. de accuſat. c. fin. §. libellor. 2. q. 8.* quæ jura licet loquantur de libello accuſationis, idem tamen erit in inquiſitione: cum hodie inquiſitio ſucceſſerit loco accuſationis, *l. pen. ff. de publ. judic. l. congruit. 13. ff. de offic. præſid.* Quod maxime verum eſt, ſi Reus ad ſui defenſionem locum & tempus exprimi petat, puta ſi probare velit, ſe eo tempore alibi fuiſſe. Vide Proſp. Farin. *d. q. 1. n. 12.* Foller. *in pract. crim. verb. aut inquiſit. formata. c. 6. n. 39.* Boſſ. *d. tit. de Inquiſit. n. 90.* Burſ. *vol. 1. conſil. 24. n. 27.* Cephal. *l. 3. conſ. 304. n. 9.* Menoch. *l. 1. conſil. 100. n. 85. & ſeqq.*

30 3. Rejicitur examen inquiſitoris, ſi is Reum qui ſe vulneraſſe aliquem confitetur, interroget, an vulneratus ex vulnere deceſſerit: quam practicam diabolicam dicit Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 45. n. 11.* Præterquam enim, quod inquiſitus hoc abſque dubio neſciat, non parum per id ſuæ defenſioni præjudicatur, quippe qui ſe tueri poſſet hac exceptione, vulneratum nempe ex vulnere non deceſſiſſe, quæ magna ipſius eſſet defenſio, Clar. *d. l.*

31 Notandum tamen hic eſt, quod inquiſitor non omnes indifferenter criminis qualitates & circumſtantias articulis inquiſitionalibus inſerere debeat, ſed eas tantummodo, quæ ad veritatis indagationem, & probationem delicti, facere videntur; alioquin ſi omnes leviuſculas & impertinentes circumſtantias notare, & inquiſitum deſuper interrogare velit, numerum articulorum inquiſitionalium contra modum legitimæ inquiſitionis nimium cumulabit, & ipſam inquiſitionem haud abſque moleſtia ac tædio Scabinorum, quorum judicio atque conſilio Acta Inquiſitionalia ſubmittuntur, valde protrahet, a quo prudens & peritus inquiſitor abſtineat. Nam proceſſus inquiſitionis abſque multis ambagibus & circuitionibus, quibus ſæpenumero pœnæ delictorum negliguntur, ſummarie debet expediri, Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 32.*

Q. 3. Quomodo articuli inquiſitionales ſint formandi?

32 TERTIO, ad Examen & Interrogationem legitimam requiritur, **ut articuli inquiſitionales ſint clari, aperti, & rotundi.** Finis etenim inquiſitionis eſt indagatio veritatis, & coërcitio criminis; quare Judex in hujuſmodi examinibus faciendis, recto tramite procedere debet ad finem veritatis indagandæ, non autem ut Reum involvat, & captioſe inducat innocentem ad delictum confitendum, Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q.*
33 *45. n. 11.* eamque ob cauſam, ſingulo cuiquam articulo non niſi unicum interrogatorium inſerendum eſt, ne, ſi plura interrogatoria in uno eodemque articulo ponantur, inquiſitus ſimplex & innocens unicum interrogatorium confitendo, totum articulum, non abſque ſuo periculo, affirmare videatur. Quod in practica criminali ſic obſervari ſolet.

Prout reſpondimus Quæſt. Bornenſi: So will vor allen Dingen von nöthen ſeyn, daß *Inquiſitin* noch einſten Articulsweiſe hierüber befraget, und ihre Antwort auf jeden Articul, darinnen nicht mehr denn ein *Interrogatorium* zu ſetzen, abſonderlich zu thun angehalten werde, ꝛc. *M. Dec. A. 1629.* 34

It. Quæſtori Sangerhuſano: Dieweil nicht zu befinden, daß er wegen des am Lieutenant begangenen Mords, ſo bey dieſer *Inquiſitin* die vornehmſte Verbrechung iſt, abſonderlich und gebührender maſſen befraget worden, ſo hat auch noch zur Zeit, der verwirckten Straffe wegen, nichts beſtändiges erkannt werden mögen, ſondern es will von nöthen ſeyn, daß er noch einſten hierüber Articulsweiſe befragt, und ſeine Antwort auf jeden Articul, darinnen nicht mehr denn ein *Interrogatorium* zu ſetzen, abſonderlich zu thun angehalten werde, ꝛc. *M. Febr. A. 1630.* 35

Quod ipſum tamen eo nullatenus extendendum eſt, ut prohibitum ſit judici, unum idemque interrogatorium aliis tamen verbis repetere. Id namque judici non modo licet, ſed & pro qualitate criminis & conditione perſonæ inquiſitæ, hoc ipſum facere eum oportet, quo veritas eruatur, & ex variatione, quæ aliis præſumptionibus concurrentibus indicium & torturam facit, confeſſio extorqueri poſſit, modo Judex contra ſimplicem inquiſitum non captioſe, involvendo ipſum, ejusque verba contra ſenſum genuinum interpretando procedat, ſed prout decet bonum & prudentem virum, ſe gerat: Satius namque eſt, inveſtigare ea, quæ ad defenſionem aut innocentiam Rei pertinent, quam calumniari aut articulare id, quod innocenti obeſſe poteſt. Omnis enim inquiſitio ita formanda eſt, quo non tantum non auferantur Reo inquiſito defenſiones ſuæ, verum etiam faciliores reddantur, Reusque ſeſe eo melius in judicio tueri queat, Jac. Schult. *in addit. ad* Mod. Piſt. *P. 3. q. 125.* 36

Sic etiam Judex pro eruenda veritate delicti ſimulationibus uti, & fingere, ſe velle facere id quod revera non intendit agere, non prohibetur; exemplo Salomonis, de quo *in cap. afferte.* ubi Felin. *n. 1. extr. de præſumpt.* Aeg. Boſſ. *in tit. de confeſſ. per tort. n. 10.* Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 37. n. 2. & 3.* Pract. Conr. *tit. de ſent. n. 20.* Ant. Go- 37
mez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 4.* Modo ſimulationes non ſint deceptoriæ, aut violentæ, ut tortura; ſed ad finem bonum ordinatæ, ac jure non prohibitæ, Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. q. 81. n. 313.* Nihil enim admittendum eſt pro habenda veritate contra æquitatem & juſtitiam, nec aliquod illicitum committendum; judicesque contrarium facientes vituperandi, & deteſtandi ſunt, Far. *d. l. n. 313.* 38

Q. 4. An Judex ad eruendam veritatem ſimulationibus uti queat?

QUARTO, denique non ſufficit delictum una cum ſingulis qualitatibus & circumſtantiis articulari, certasque poſitiones formari, ſed **& inquiſito articuli proponendi ſunt, ejusque reſponſio deſuper requirenda.** Ubi notandum eſt: 1. hæc omnia coram Judice & Scabinis eſſe tractanda, & ſic tam interrogationem, quam reſponſionem in judicio faciendam, prout patet ex verbis manifeſtis *Reſcripti Elect. de A. 1579.* cujus ſupra mentio fuit facta; dieſelbe dem Gefange- 39

nen in Beyſeyn der Gerichts-Perſonen fürhalte, ihn darüber höre, &c. & in *Ord. Pol. de An. 1612. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* ibi: Dem Inquiſito in Beyſeyn der Gerichts-Perſonen fürgehalten, &c. idque non ſolum propterea, quod extrajudicialis Confeſſio nil faciat contra confitentem, nec ad condemnandum ſufficiat, Spec. *tit. de Conf. §. nunc videndum. verſ. ſiquidem quis confitetur crimen.* Bart. *in l. ſi confeſſus. n. 3. ff. de cuſtod. reor.* Par. de Put. *de Syndic. verb. tort. c. 3. n. 1.* Jod. Damh. *in prax. rer. crim. c. 54. n. 37.* Gigas *de crim. læſ. Majeſt. l. 2. tit. quomod. & per quos crim. læſ. Majeſt. prob. q. 1. n. 16.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. q. l. 2. caſ. 331.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 55. in pr.* Joſ. Maſc. *de prob. l. 1. concl. 497. n. 1. & ſeq.* ſed & ad omnem fraudem & ſuſpicionem vitandam, qua alias innocentia Rei facillime gravari poſſet.

40 Ac certe æquiſſimum eſt, rem tanti præjudicii, ubi nempe de vita hominis agitur, coram judice & Scabinis tractari. Quin & hoc ipſum vel propterea verbis diſertis in *Reſcripto Illuſtriſſ. Elect.* expreſſum eſt, quo corrigatur negligentia ac præcipitantia quorundam Nobilium ac Magiſtratuum, qui haud raro ſuperficialiter criminalia tractare, ac nonnunquam in terrorem aliorum, contra inquiſitos nimis ſevere animadvertere non verentur, quandoque etiam ex imperitia ipſimet procedentes haud parum inquiſiti juribus ac beneficiis præ-
41 judicant. Quare & in judiciis Nobilium paganis, tractationi cauſarum, tam civilium, quam criminalium, Notarius juratus præeſſe debet, juxta *Ord. Proc. Jud. El. Sax. de A. 1622. tit. 2. §.* Alſo verſehen wir uns. in verb. ſondern auch denſelbigen einen tüchtigen und geſchickten Notarium, der den Proceß, und andere fürfallende Gerichts-Sachen legaliter dirigiren könne, zuordnen, denſelben ſonderlich darzu vereyden, &c. quod vel maxime in criminalibus cauſis, utpote magni præjudicii ac periculi, ſtrictiſsime obſervandum; prout practica docet.

42 2. Ad articulos ſive propoſitiones inquiſitionales nuda & ſimplex Reſponſio inquiſiti requirenda eſt, non jurata, Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 45. n. 9.* idque ad evitandum perjurium. Quod licet certiſsimum ſit, accidit tamen quandoque, teſte experientia, ut judices imperiti Reos ſub juramento reſpondere faciant; qui propterea reprehenſione ſevera digni ſunt, quod imponentes hoc modo Reis juramentum purgationis, eo ipſo viam effugiendi pœnam promeritam iis commonſtrant; nam præſtito hoc juramento, Inquiſiti crimen diffitentes a pœna & inquiſitione prorſus liberantur. Ab hoc itaque exceſſu enormi judices abſtineant, ſi non reprehenſionem, & imprudentiæ maculam incurrere velint.

43 3. Obſervandum & hoc, quod facta interrogatione, ac ſubſecuta inquiſiti reſponſione, novis factis ac circumſtantiis ſeſe offerentibus, denuo articulos & poſitiones formare, ac ſuper iiſdem inquiſitum interrogare, judici liceat. Nec refert, quod in proceſſu ordinario poſt litis conteſtationem & reſponſionem, libellum mutare haud ſit permiſſum; ſiquidem in criminalibus cauſis a proceſſu ordinario ad inquiſitionem nil inferendum, quippe in qua ſummarie, non ſervato juris ordine, proceditur, in eaq; commodum vertitur publicum: ne ſcilicet delicta remaneant impunita, Nic. Reuſn.
44 *l. 1. dec. 24. n. 32.* Unde & fit, quod Judex ex officio & per modum inquiſitionis procedens, etiam poſt publicatas atteſtationes, ad offenſam Rei novos teſtes, novasque probationes producere queat, *l. unius. 18. §. 1. ff. de qu.* Quod tamen in proceſſu ordinario minime gentium concedendum eſt, Ant. Teſſaur. *P. 1. dec. 262. n. 1. 2.* Ang. Aretin. *de malefic. verb. comparuerunt dicti inquiſiti.* Bartol. *in Auth. atqui ſemel. C. de prob. n. 320. & ſeqq.*

4. Licet ſecundum Juris communis diſpo- 45
ſitionem Reus, ſi compareat, & delictum neget, non ſit ulterius examinandus, ſed recipiantur teſtes, & ad ulteriora procedatur, prout teſtatur Maria *in c. qualiter & quando. de accuſ. n. 217.* Contrarium tamen in practica ſervatur: Nam ſi facta inquiſitione Reus compareat, & delictum neget, nihilominus articuli formandi, & ſuper iis Reus examinandus eſt, priusquam ad probationem procedatur, Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 45. n. 5.* Quin 46
& ſi Reus delictum confiteatur, pœna tamen decernenda non eſt, niſi prius articuli ac poſitiones formatæ fuerint, ac Reus illis reſponderit. *Quod in Elect. Sax. Scabin. quotidie ita practicatur;* ut nempe clarior ac manifeſtior fiat Rei confeſſio, ac ne innocens forſan ex reſponſione ſimplici & confuſa ad pœnam trahatur. Quamvis in leviuſculis criminibus aliud hactenus obtinuerit.

5. Arbitrantur *Dd.* Inquiſitorem Reum in- 47
terrogantem minas addere poſſe de torquendo eo, ſi verum fateri nolit, Bartol. *in l. 1. §. divus Severus. n. 2. ff. de qu.* Gandin *in tit. de qu. & torment. n. 39.* Aegid. Boſſ. *in tit. de tort. n. 4. & ſeqq.* Pract. Conrad. *tit. de confeſſ. n. 5.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 3. n. 4.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 64. v. nunc de gradibus.* Sed aſſentiri hiſce non poſ-
ſum; quia absque indiciis veriſimilibus, ne qui- 48
dem ſolo metu torturæ, confeſſio extorquenda non eſt, *l. 1. §. ſi quis ultro,* ubi Gloſſ. *in verb. nonnunquam. ff. de qu. l. 2. C. quor. appell. non recip.* Paris de Put. *de ſyndic. verb. totus, c. 1. n. 27.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. ſecunda quæſtio. n. 31. & ſeqq.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. q. 81. n. 32.* Brun. a Sol. *in ſuo conſil. crim. n. 163.* Quare, priusquam de indiciis ſufficientibus, prævia ſententia, conſtiterit, haudquaquam confeſſio minis extorqueri po-
teſt. Quod maxime verum eſt, quando minæ de 49
torquendo Reo non ſunt ſimplices, ſed atroces, vehementes & geminatæ, aut ſi Reus eſt timidus trepidæque complexionis; ut puta Mulier, quo ſane caſu confeſſionem factam ſpontaneam non eſſe, minus dubium eſt, Proſp. Farin. *d. q. 81. n. 47. & 48.*

Q. 5. Num Judex Reum examinans minas addere poſſit de torquendo eo, ſi verum fateri nolit?

6. Notandum, quod judici haud liceat pro- 50
miſſione impunitatis a Reo veritatem elicere, Dec. *in l. ea eſt natura. n. 7. de Reg. jur.* Ventur. de Valent. *in parthen. litig. l. 1. c. 14. n. 25.* Ad. Keller. *l. 2. de offic. jurid. polit. c. 21.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 55. n. 9.* Præterquam enim, quod Confeſſio emanata ſub ſpe promiſſæ impunitatis, tanquam judicis dolo extorta, ad condemnandum minime ſufficiat, ſecundum tradita a Farin. *d. q. 81. n. 26. 76.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. quæſtioni. n. 29. ff. de quæſt.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſ. 367. n. 6.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 12. n. 6.* metuendum certe eſt, ne Reus delictum confeſſus pœ-
nam effugiat; quia Judex impunitatem & gratiam 51
promiſſam ſervare tenetur, abſtinendo ſe a condemnatione, quum admodum turpe ſit, fidem datam fallere, Dec. *in l. ea eſt natura. n. 7. ff. de reg. jur.* ubi & Cagnol. *n. 18.* Did. Covarr. *l. 1. var. reſol. c. 2. n. 16.* Proſp. Farinac. *d. qu. 81. n. 277.*

Q. 6. An liceat judici promiſſione impunitatis a Reo veritatem elicere?

Digitized by Google

n. 277. Petr. a Plach. *in Epit. delict. c.* 37. *n.* 4. *in fin.*

Q. 7. Quomodo Actuarius judicii Inquiſiti Reſponſionem conſignare debeat?

52 7. Denique nec hoc omittendum, quod Actuarius ſeu Scriba Judicii, reſponſionem & confeſſionem inquiſiti diligenter conſignare & Actis inquiſitionalibus apponere jubeatur, *Ord. crim. art.* 184. & 185. Idemque diſpoſitum in prædicto Illuſtriſſimi Dn. Elector. Sax. *Reſcripto de A.* 1579. verb. **ſeine Auſſage darauff mit Fleiß verzeichne.** *Et Ord. Pol. de A.* 1612. *tit.* **von Juſtitien-Sachen**, *n.* 5. verb. **ſeine Auſſage mit Fleiß aufgezeichnet.**

53 Quæ conſignatio taliter fieri debet: (1) Ut, quantum fieri poteſt, verba ipſa Rei adſignentur, ne forſan ex verborum transmutatione ſenſus invertatur. (2) Ne qualitas reſponſioni annexa, aliudve a Reo ad ſui defenſionem prolatum omittatur, ſed ſingula quæque diligenter & exacte conſignentur, *d. art.* 148. in verb. final. **was denn daſelbſt gefraget, ermahnet, und endlichen geantwortet, auch was darauf, alles nach Laut dieſer unſerer, und der Reichs Ordnung, erfahren und erkundiget wird, ſoll alles, wie obſtehet, auch beſchrieben werden.**

Q. 8. Qualis Reſponſio Inquiſiti eſſe debeat?

54 Eaque ſunt, quæ circa officium judicis in examine Rei notanda veniunt. Ex parte autem Inquiſiti requiritur Reſponſio diſtincta, clara, & manifeſta, ad ſingulos articulos & poſitiones. Ubi notandum: 1. confeſſionem & reſponſionem dici claram & manifeſtam, quæ categorica eſt, vel affirmativa, vel negativa, ad ſingulos articulos, ſingulaque interrogatoria facta, verbis rotundis, claris & apertis, abſque ambagibus, & circuitionibus, quibus alias factum involvitur, & ſenſus verborum genuinus invertitur.

55 Quod ſi vero inquiſitus effugia quærat, ac categorice & manifeſte reſpondere nolit, denuo adhuc ſemel atque iterum eſt interrogandus, donec usque ad articulum congrue & aperte reſpondeat; quo Judex certus fiat, num Reus crimen confeſſus ſit, nec ne, & quidnam probandum reſtet: Cum paria ſint, non reſpondere, vel obſcure reſpondere, *l. de ætate.* 11. *§. nihil.* 7. *ff. de interr. act.* ubi Bart. *n.* 1. *l. certum. ff. de confeſſ.*

Q. 9. Quid, ſi Reus categorice, vel prorſus reſpondere nolit?

56 2. Sed quid, ſi Reus coram judice conſtitutus nolit reſpondere interrogationibus ſibi factis, eas præciſe affirmando vel negando, *ſed vel omnino nihil reſpondeat, vel per verba dubia aut obſcura?* Hoc caſu inquiſitum quæſtionibus ſubjiciendum, ab eoque categoricam & expreſſam reſponſionem extorquendam eſſe, docet Jul. Clar. *l.* 5. *ſent. §. ult. q.* 45. *c.* 6. Quæ tortura imponitur, non tam ad veritatem eruendam, quam ad extorquendam reſponſionem, ſecundum Bald. *in l. accuſationem. n.* 11. *C. qui accuſ. non poſſ.* Ideoque & qualia qualia indicia ad hanc imponendam ſufficere videntur.

57 Quin & hoc ipſo, quod Reus non vult categorice reſpondere, ſeſe ſatis ſuſpectum facit, & indicium ad torturam ſufficiens præbet, ut ſic nullo alio indicio opus ſit, Dan. Moll. *l.* 2. *ſemeſtr.* 25. Alioquin enim ſi hoc medio uti non liceret, quilibet Reus facili negotio ſupplicium effugere poſſet.

58 *Pronunciantibus in h. m. quotidie Scabinis:* **Ob nun wohl** *Inquiſit* **der Bezüchtigung nicht gantz in Abrede ſeyn kan; Dieweil aber dennoch ſein Bekenntniß nicht deutlichen und klar genugſam, ꝛc. So hat auch der Straffe wegen noch zur Zeit nichts beſtändiges erkannt werden mögen, ſondern es will vor allen Dingen von nöthen ſeyn, daß ein richtiger und deutlicher Bekenntniß aus** *Inquiſito* **gebracht, und er noch einſten Articuls-Weiſe hierüber vernommen werde, ob er nicht, ꝛc. Und auffn Fall er ſein Bekenntniß in gutem richtig nicht thun will, ſeyd ihr wohl befugt, ihn mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen, und auf vorgeſetzte** *Interrogatoria* **befragen zu laſſen, darauff alſo dann, wenn ſeine Uhrgicht mit Fleiß aufgezeichnet, und wieder überſchicket wird, ſeiner Perſon und verwirckten Straffe wegen ferner ergehet was recht iſt, V. R. W.**

Veluti ſic etiam reſpondimus Senat. **in Denſtadt: Und im Fall er auf ſeiner Halsſtarrigkeit nochmahls verharren, und ſich der Antwort verweigern wird, ſo wird er dem Scharff-Richter untergeben, und durch denſelben auf vorgeſchriebene Fragſtücke die Antwort aus ihm gebracht, ꝛc.** *M. Aug. A.* 1632.

59 Quod in delictis gravioribus ita obtinet, in criminibus vero levioribus, quorum pœna corporis afflictiva non eſt, Reo imponitur reſponſio ſub pœna confeſſi, cujus effectus eſt, ut Reus reſpondere nolens, pro confeſſo & convicto habeatur, & in pœnam arbitrariam condemnetur. Eſt enim contumacia ficta & imaginaria probatio, quæ ex præſumptionibus reſultat, Hippol. de Marſil. *in pract. crim §. poſtquam. n.* 51. *& ſeq.* Mynſing. *cent.* 3. *obſerv.* 88. *n.* 4. Andr. Gail. *l.* 2. *de pac publ. c.* 6. *n.* 2. *in fin.*

60 *Et ita ſæpimpronunciavimus in Elect. Sax. Scabinatu, ac nuperrime* **gegen Franckenhauſen**, *ad requiſ. Senat. M. Nov. A.* 1630.

61 3. Notandum quoque, quod inquiſitus ipſemet reſpondere teneatur, nec ejusdem Procurator admittatur, *l. pen. §. ad crimen.* ubi Gloſſ. & *Dd. ff. de publ judic. l.* 5. *C. de his, qui accuſ. l.* 15. *C. de accuſ.* Jac. Menoch. *de arbitr. Jud. qu. l.* 1. *q.* 80. Jul. Clar. *l.* 5. *ſentent. §. ult. q.* 32. *n.* 16. Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. ſequitur. n.* 27. Hinc pro more in judiciis Saxonicis recepto, Reus vinculis ligatus e carcere ad Bancum duci, ab eoque reſponſio ad articulos inquiſitionales exigi ſolet.

62 Cujus rei ratio haudquaquam obſcura eſt: Requirit enim Judicis officium, in delicta accurate inquirere, *l. congruit.* 13. *ff. de offic. Præſid.* conjecturas ac ſuſpiciones perpetrati delicti colligere, & veritatem argumentis, teſtibus, ſcripturarum collatione, aliisque modis indagare, antequam capitalem depromat ſententiam, *l. ubi falſi.* 22. *C. ad L. Corn. de falſ. l.* 16. *C. de pœn.* at hæc omnia facilius expedire poterit Judex, ſi ab ipſomet Reo reſponſiones ad articulos inquiſitionales excipiat; cum delinquentis perſona facile arguatur ex ipſo vultu & variatione ejus, aut mutatione coloris, aliisque ſignis, & indiciis, Nic. Reuſner. *l* 3. *conſil.* 4. *n.* 35. *vid. ſupra q.* 105. *n.* 53.

63 *Reſpondimus ita Nic. a* **Döbitzſch: Ob nun wohl an ſtatt des** *Inquiſiti* **ein** *Procurator* **ſich angegeben, ſo die Antwort von wegen und an ſtatt des Gefangenen thun wollen, ꝛc. So iſt doch derſelbige in dieſer peinlichen Sache nicht zuläßlichen, ſondern es wird** *Inquiſit* **aus dem Gefängniß geführet, gerichtlichen vorgeſtellet, und die Antwort auf die verfaßte** *Inquiſitional-***Articul perſöhnlichen zu thun billich angehalten, V. R. W.** *M. Aug. A.* 1627.

64 Ex eadem pariter ratione concludendum eſt, inquiſitum, ſi in ſcriptis reſpondere velit, non audiri, nec ſcripturam recipi; etenim reo ipſomet non comparente, nec ad poſitiones & interrogatoria reſpondente, judex neque ex vultu ipſius, neque ex variatione veritatem colligere poterit.

65 *Pronunciatum ita* **gegen Meiſſen**, *ad Conſultat. Matth.* **Kleins**, *M. Oct. A.* 1599.

QUÆ-

Digitized by Google

QUÆSTIO CXIV.

De probatione delictorum, quales & quotnam teſtes in cauſis criminalibus requirantur, quæque & qualis eorum depoſitio eſſe debeat?

SUMMARIA.

1. Teſtibus convictus Reus, non minus atque confeſſus, condemnatur.
2. Modo probatione legitima ſit convictus, n. 4.
3. Semiplena probatio imperfecte concludit.
5. In criminalibus probatio luce meridiana clarior eſſe debet.
6. Plena probatio in criminalibus quænam dicatur? n. 7.
8. Probatio debet eſſe articulata.
9. Quando ſufficiant articuli inquiſitionales, ut opus non ſit formatione articulorum probatorialium? n. 10. 11. 12.
13. An & quando, probatione facta, novos articulos formare, novosque teſtes producere liceat? n. 14. 15. 16. 17.
18. Inquiſiti interrogatoria in proceſſu inquiſitorio non admittuntur, n. 21. 22. Quando hoc fallat? n. 24 25.
19. Interrogatoria vel ſunt generalia, vel ſpecialia, n. 20.
23. Atteſtata teſtium in proceſſu inquiſitorio diſputari non debent.
26. Non niſi idonei teſtes admittuntur regulariter ad probationem criminis, & quinam dicantur idonei? n. 27.
28. Quinam teſtes in criminalibus ſint inidonei & inhabiles? n. 29 30. 31. 32. 33. 34.
35. Inhabiles teſtes quando admittantur? n. 36.
37. Quando dicatur Veritas aliter haberi non poſſe?
38. Inhabiles teſtes num ſufficiant ad torturam?
39. Mulieres admittuntur ad teſtificandum in criminalibus, n. 40.
41. Teſtis in criminalibus non admittitur, niſi exceſſerit annum vigeſimum.
42. Quando hoc fallat? n. 43.
44. Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.
45. Teſtes de Univerſitate quando admittantur ad probationem criminis?
46. Quotnam teſtes requirantur ad probationem delicti? n. 47. 48. 49.
50. In foro quoque Saxon. duo teſtes ſufficiunt in criminalibus, n. 51.
52. Sufficit quandoque teſtis unicus, ut in delictis levioribus, n. 53.
54. Unicus teſtis facit ſemiplenam probationem.
55. Factum proprium unicus teſtis plene probat.
56. Unicus teſtis probat defenſionem Rei.
57. Atteſtatio teſtium qualis eſſe debeat?
58. Quænam atteſtatio dicatur dubia & obſcura?
59. Teſtes de crudelitate deponentes non probant, & quando hoc fallat? n. 60.
61. Sicuti nec teſtes de auditu.
62. Teſtis depoſitionis ſuæ rationem indicare debet.
63. Depoſitio teſtium debet eſſe jurata, & quando hoc fallat? n. 64. 66.
65. Num in præſentia Inquiſiti jurare oporteat teſtes?
67. Teſtis ſummarie & abſque juramento examinatus num denuo jurare & examinari debeat? n. 68. 69. 70. 71. 72. 73.
74. Obſervantia Scab. Lipſienſ.
75. Confrontatio quoque neceſſaria eſt in probatione delicti, n. 76.
77. Quandoque inquiſitus cum ſocio criminis confrontari poteſt n. 78.
79. Sententia Scabinorum Lipſienſium.
80. Atteſtationes teſtium debent conſignari, n. 81. 82.
83. Quidnam obſervandum in hac conſignatione?
84. Obſervantia Scabinorum Lipſienſium.

QUintum Requiſitum Legitimæ Inquiſitionis eſt probatio delicti. Non ſtatim enim Reus crimen fateri nolens abſolvendus eſt, ſed judici incumbit, probationibus, ſi quas habere poteſt, ipſum convincere, ita ut Inquiſitus, ſi non confeſſus, attamen de crimine convictus, puniatur, *Ord. Crim. Car. art. 62.*

1 Etenim teſtibus convictus non minus condemnari poteſt, ac ſi crimen confeſſus eſſet, *l. qui ſententiam. 16.* ubi Dd. *C. de pœn. l. fin. C. de cuſtod. reorum. c. 1. & c. primates. 2. qu. 1. cap. at ſi Clerici*, ubi Dd. *de Judic.* Gandin. *in tit. de præſumpt. & indic. indubit. n. 2. v. & primo videtur.* Gramm. *Dec. 36. n. 61.* Joſ. Ludovic. *Dec. Lucenſ. 13. n. 60. P. 1.* Proſp. Farin. *de teſtib. l. 2. tit. 6. q. 63. n. 134.* Et paria ſunt, convictum quem eſſe, aut confeſſum; quorum alterutrum ad condemnationem Inquiſiti ſufficit, Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. ſecunda qu. n. 1.* Foller. *in pract. crim verb. dentur capitula. n. 50.* Socin. Jun. *l. 2. Conſil. 37. n. 19.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. q. 81. n. 2.* Ant. Gomez. *tom 3. var. reſol. tit. de prob. delict. n. 3.* Brun. a Sol. *in ſuo Conſil. crim. v. 202.*

Quod tamen non aliter accipi volo, quam 2
ſi debito ac legitimo modo Inquiſitus convictus, & crimen probatum fuerit. Nam probatione legitime facta, ſequitur Rei condemnatio, non autem legitime facta, abſolutio, *l. 2. ff. de prob. l. actor. 23. C. eod. tit.* Joh. Sichard. *in rubr. n. ult. C. de probat.* Joh. Emer. a Roſsbach *in proc. crim. tit. 4. c. 3. n. 9.* Neque probatio quævis judici de re aliqua fidem facere poteſt, ſed tantummodo ea, quæ fit duobus teſtibus, & plena dicitur probatio, Jaſon *in l. admonendi. ff. de jurejur.* Joh. Sichard. *in d. rubr. n. 4. C. de probat.* Semiplena autem probatio im- 3
perfecte concludit, nec judici tantam fidem facit, cui ſoli ſtare debeat, Joſ. Maſcard. *vol. 1. concl. 4.* Andr. Gail. *l. 2. obſervat. 94. n. 3. & 8.* Joh. Mynſing. *cent. 1. obſerv. 68.* Ac licet in civilibus ſemiplena probatio non ſemper ac omni ex parte rejiciatur, Joh. Emer. a Roſsbach *in proc. crim. d. tit. 4. c. 2. n. 6.* Attamen in cauſis criminalibus idoneæ 4
& plenæ probationes requiruntur, aut evidentia ipſius facti, vel perpetrati facinoris propria, ſpontanea, ac libera confeſſio, *c. evidentia. 9. ext. de accuſat.*

Digitized by Google

accuſat. l. ea quidem. 7. C. eod. tit. cap. ſuper eo. 22. X. de teſtib. cog. c. de manifeſta. 2. qu. 1. Ant. Gomez. *l. 3. var. reſol. c. 1. n. 41. & ſeq.* Andr. Tiraquell. *de pœn. cauſ. 30.* It. Duo teſtes omni exceptione majores, *cap. teſtes.* ubi Gloſſ. *in verb. Et præſentes. & in verb. qua noverunt. 3. qu. 9. c. cum a nobis. 28.*
5 *cap. in omni. 4. extr. de teſtib.* Hocque eſt, quod vulgo dicitur, in cauſis criminalibus probationem luce meridiana clariorem eſſe debere, *l. abſentem. 5. ff. de pœn. l. ult. C. de probat.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 63. n. 9. & ſeq.* Mynſing. *cent. 5. obſerv. 33.* Andr. Gail. *l. 1. obſerv. 108. n. 13.* ac ibidem graviora argumenta & indicia, quam in civilibus, requiri, *l. ſinguli. C. de accuſat.*

6 Dicitur autem in criminalibus plena probatio, quæ neceſſario concludit, & id, quod intendit, ex teſtium omni exceptione majorum depoſitione jurata infert, *l. ad improbationem. C. de probat. c. ſignificarunt. c. de teſtibus. extra. de teſt. c. cum contingat. de offic. delegat.* Qua de re Illuſtriſſimus Dn. Elector Sax. Auguſtus *in Reſcripto de A. 1579. ſupra q. 107.* verbotenus relato, ita loquitur: **Und was er daran verneinet, darüber die Zeugen, auf vorgehende würckliche leiſtung des gewöhnlichen Zeugen-Eydes, verhören laſſe, derſelben Auſſage in eine ordentliche Regiſtratur bringe, ꝛc.** Quod & iisdem fere verbis exprimitur *in Ord. Pol. de A. 1612. tit.* Von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* In verb. **Da er etwas daran verneinen würde, Zeugen vermittelſt**
7 **Eydes abgehöret, ꝛc.** Unde patet, circa probationem delicti in proceſſu inquiſitorio quatuor potiſſimum attendenda eſſe: 1. Formationem articulorum probatoriorum. 2. Qualitatem teſtium. 3. Eorundem depoſitionem ſive atteſtationem. 4. Et depoſitionis annotationem.

Q. 1. Num examen teſtium ſemper debeat eſſe articulatum.

8 PRIMO: Extra dubium eſt, in proceſſu inquiſitorio non minus, ac in ordinario proceſſu, Crimen ſeu factum, quod inquiſitus diffitetur, cum omnibus qualitatibus, ac circumſtantiis, certis atque diſtinctis articulis includendum, ac deſuper teſtes interrogandos eſſe, perinde ac in cauſis civilibus hoc uſu introductum eſt, nec ſine urgenti ac gravi cauſa, quo ſcilicet veritas alicujus rei eo facilius aperiatur ac manifeſtetur, quæ ex depoſitione teſtium confuſa ac ſimplici vix elicienda erit. *Conſt. Elect. 16. P. 1.* Quod tanto magis obtinere debet in cauſis criminalibus & inquiſitorio proceſſu, ubi majori cum diligentia & obſervantia teſtes examinandi & interrogandi ſunt, *auth. apud eloquentiſſimum. C. de fid. Inſtrum.* Quia enim hæc cauſa eſt magni præjudicii, cautius quoque agendum erit, *cap. ubi periculum. de elect.*
9 *in 6to.* Sufficiunt tamen in proceſſu inquiſitorio Articuli inquiſitionales, delictum commiſſum ejusque qualitates continentes, inquiſito jam antea propoſiti, ſuper quibus etiam teſtes ſunt examinandi, ſi Reus crimen fateri nolit, ut ſic denuo peculiares articulos probatorios in proceſſu inquiſitorio formare haudquaquam neceſſe ſit: Quod haud obſcure colligendum ex verbis *Reſcripti Elector. de A. 1579.* Ibi: **Daß man die Verbrechung Articuls-weiſe faſſe, dieſelbe dem Gefangenen in Beyſeyn der Gerichts Perſonen, fürhalte, ihn darüber höre, ſeine Auſſage darauff mit Fleiß verzeichne, und was er daran verneinet, darüber**
10 **die Zeugen verhören laſſe, ꝛc.** Quæ verba ſatis probant, teſtes quoque ſuper articulos inquiſitionales inquiſito propoſitos examinandos eſſe. Idque ipſum vel maxime natura proceſſus inquiſitorii requirit, qui abſque multis circuitionibus & ambagibus, quibus ſæpenumero pœnæ delictorum negliguntur, expediri debet, Nic. Reuſn. *l. 1. Dec. 24. n. 32.*

Quod tamen notabiliter limitandum eſt, ſi te- 11
ſtes ſuper facta peculiaria, quorum inquiſitus neque notitiam habet, neque de iis interrogari poteſt aut debet, ſunt examinandi; quo caſu peculiares articuli ſuper ejusmodi factis ac circumſtantiis, quæ in articulis inquiſitionalibus non continentur, formari debent. Quin & ſi facta & 12
indicia diverſa ac diſtincta, nec omnibus indifferenter teſtibus nota ſint, diverſos ac ſeparatos articulos probatorios formari poſſe, facillime conceſſerim. Quamvis rectius, meo judicio, faciat judex, articulos facta etiam diverſa continentes connectendo, & teſtium ſingulorum atteſtationibus diligenter adnotatis, unam quaſi regiſtraturam judicialem probatoriam (vulgo **Gerichtliche Zeugniß-Regiſtratur**) conficiendo. Quod & in practica frequentius obſervari ſolet.

Q. 2. An facta probatione in proceſſu inquiſitorio, novos articulos formare, novosque teſtes producere liceat?

Hic duplex oritur dubium: *1. An ſemel facta* 13
probatione in proceſſu inquiſitorio, & teſtibus jam examinatis, alios ac novos articulos formare, novosque teſtes producere liceat? Sane non deſunt, qui ad offenſam Rei, in criminalibus poſt publicatas atteſtationes novos teſtes & probationes poſſe recipi, negant, Andr. Gail. *l. 1. de pac. pub. c. 18. n. 10. & ſeqq.* Hipp. de Marſil. *in l. 1. §. ſi quis ultro. ff. de quaſt. n. 5.* Salyc. *in l. ult. n. 10. C. de quæſt.* Felin. *in c. cum clamor. 53. n. 5. extr. de teſt.* Quod quidem veriſſimum eſt in caſu, quo accuſator intervenerit, qui teſtes producit. At ſi judex 14
per viam inquiſitionis ex officio procedat, facto jam examine teſtium ad offenſam Rei, alios adhuc teſtes recipi & examinari, aliosque articulos, novis indiciis exiſtentibus, formari poſſe concludunt *Dd.* communiter. Ant. Teſſaur. *P. 1. Deciſ. 262. n. 1. poſt pr. verſ. iſtud tamen declara. & n. 3. poſt pr. verſ. unde concordando. & ſeq.* Bartol. *in l. & ex lege Jul. 2. §. ſi publico. 5. ff. ad Leg. Jul. de adult. n. 15. & in l. 1. §. ſi quis ultro. n. 4. ff. de quaſt.* Angel. Aretin. *in tract. malef. verb. comparuerunt dicti inquiſiti, & negaverunt totum in verb. quæro an poſt publicationem. n. 20.* Matth. Berlich. *P. 1. concl. 30. n. 11.* Bald. *in Auth. atqui ſemel. C. de probat. n. 3. verſ. tertio fallit. & in l. ea quidem. 7. C. de accuſ. n. 48.* Quorum ſententia uti in foro receptiſſima, ita quoque veriſſima eſt.

Tum, ob textum *in l. unius. 18. §. Reus. ff. de* 15
quaſt. ubi hæc verba habentur: *Reus evidentioribus argumentis oppreſſus, repeti in quæſtionem poteſt. &c.* Ex quo textu luculenter probatur, inquiſito licet jam tormentis ſubjecto, denuo tamen adverſus ipſum inquiri & indicia teſtibus probari poſſe. Quin & dum repetitio torturæ locum habet, id quod extra controverſiam eſt, *d. l. 18. §. 1. ff de qu.* negari nequit, novis indiciis exiſtentibus, denuo teſtes examinandos, eaque indicia probanda eſſe: quippe quod abſque novis indiciis urgentibus atque probatis torturam repetere non liceat, ut dicetur infra.

Tum, quod in proceſſu criminali tam ſtricte 16
Regulis juris non ſit inhærendum, ſed omnibus modis laborandum, quo vel per probationem plenam, vel per quæſtionem veritas eruatur, ſontesque ſupplicium luant: quum ſalus publica requirat, crimina manifeſtari, nocentesque Reos puniri,

l. 51. §. 2 ff. ad L. Aqu. l. locatio 9. §. quod. 6. ff. de publ & vectigal.

17 *Tum*, quia in proceſſu criminali ordinario publicatis atteſtationibus teſtium, & accuſatore delictum non probante, ipſi datur regreſſus ad indicia & præſumptiones, quas denuo per teſtes probare debet, prout dictum & probatum *ſupra qu. 106.* Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 23. n. 12.* ubi ſententiam JCtorum Tubingenſium adducit: Quanto magis ergo judici hoc licebit in proceſſu inquiſitorio, qui ſummarie non ſervato juris ordine ventilatur, ad eum potiſſimum finem, ne delicta remaneant impunita, Nic. Reuſn. *l. 1. Dec. 24. n. 32.*

Q. 2. An inquiſiti interrogatoria ad articulos probatoriales ſint admittenda?

18 2. Quæritur: *An & hoc caſu inquiſitus interrogatoria ſuper articulorum inquiſitionalium circumſtantiis & qualitatibus, nec non teſtium perſonis formata exhibens, audiendus, & teſtes ſuper ejusmodi interrogatoriis ſint examinandi?* Uſu namque introductum eſt, ut pars adverſa faciat interrogatoria, teſtibus productis contra ſe, ſuper articulos probatorios, ſecundum circumſtantias cauſæ & perſonarum productarum, Gloſſ. *in cap. præſentium. § teſtes verb. interrogatoria. de teſt. in 6to.* Bald. *in l. teſtium. n. 11. C. eod. tit.* Specul. *in tit.*
19 *de teſt. § jam interrogatoriis. n. 3.* Quæ interrogatoria vel generalia ſunt, quibus teſtium fides & integritas exploratur, & perſonas potiſſimum reſpiciunt, vulgo gemeine Fragſtücke. Quamvis & hodie non raro generalia quædam interrogatoria ad cauſam ipſam dirigantur, ac præmittantur,
20 gemeine Fragſtücken zur Haupt-Sachen. Vel ſpecialia, ad articulos certos directa & formata, quibus notitia & certitudo depoſitionis a teſtibus factæ inveſtigatur, quæque ad dicta teſtium diriguntur, vulgo beſondere Fragſtücken auf die Haupt-Sache. Joh. Emer. a Roßbach *in proc. crim. tit 3. c. 2. n. 4. & 5.* Eaque ad avertendas probationes maxime faciunt, & multum commodant exhibenti. Quanto majus ergo periculum in cauſis criminalibus vertitur, & inquiſito imminet; tanto magis interrogatoria inquiſiti admittenda eſſe, quis poſſet exiſtimare, *arg. l. addictos. C. de appellat.*

21 Sed contrarium in terris Saxon. obſervatur: Etenim cum per viam inquiſitionis non juris ordine ſervato, ſed abſque longis ambagibus & circuitionibus ſummarie procedatur, haud immerito interrogatoria inquiſiti, quibus haud parum proceſſus inquiſitorius protrahitur, ne dicam in ordinarium proceſſum commutatur, rejiciuntur. Veluti expreſſe diſpoſitum ab Illuſtriſſimo Electore Sax. D. Aug. in *Reſcript. de A. 1579.* ſæpius alle-
22 gato, *in verb.* Sonderliche Interrogatoria aber durch die Advocaten zu übergeben, die Gezeugniß zu diſputiren und andere Weitläufftigkeit, dadurch nur die Sachen vergeblichen auffgehalten, die Richter müde gemacht, und der Verbrecher offtmahls der wohlverdienten Straffe entzogen wird, haben wir in unſern Landen in Inquiſition-Proceſſen, auſſerhalb der Fälle, wenn es etwa wegen angezogener Nothwehr, oder andere dergleichen, durch geſprochene Urthel, zu einem ordentlichen
23 Beweiß kömmt, nicht verſtatten wollen, ꝛc. Ex quibus verbis etiam hoc probatur, quod inquiſitus haudquaquam ſit audiendus, ſi atteſtata teſtium in ſcriptis diſputare velit, *in verb.* Die Gezeugniß zu diſputiren ꝛc. Ejusmodi enim diſputationibus tempus conſumitur & ſæpius factum magis involvitur, quam explicatur. Ideoque a proceſſu inquiſitionis non immerito hæ removentur. Nec habet inquiſitus, quod per rejectionem interrogatoriorum, medium innocentiam ſuam deducendi ſibi ademptum fuiſſe, conqueratur; Etenim ſi contra perſonas dictaque teſtium, pro ſua defenſione & innocentia quid afferre ac probare velit, in deductione ſuæ defenſionis, articulis defenſionalibus exhibitis hoc facere poterit, quo omnino eſt audiendus, *vid. qu ſeq.*

Quod ipſum tamen reſtringendum eſt: 1. Ut 24
locum habeat ſolummodo in proceſſu inquiſitionis, non etiam in proceſſu criminali ordinario; Quia enim hic a forma judicii civilis parum differt, ac eodem fere modo agitur per accuſationem, litis conteſtationem, exceptiones, probationes, &c. quo in civilibus agitari ſolet, *l. 2. C. de Cuſtod Reor. l. qui accuſare. C. de edend. l. adulterium. C. ad L. Jul. de adult. l. ſi maritus. §. præſumptiones ff eod. tit.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſ. n. 12.* utique & in ejusmodi proceſſu ordinario interrogatoria accuſati & diſputationes atteſtatorum teſtium admitti debent. Quod & haud obſcure innuunt verba Reſcripti Electoralis modo allata (Auſſerhalb der Fälle, wenn es etwa wegen angezogener Nothwehr, oder andere dergleichen, durch geſprochene Urthel zu einem ordentlichen Beweiß kommet, ꝛc. Idque in foro Saxon. quotidie obſervatur.

2. Reſtringendum hoc eſt ad interrogatoria 25
peculiariter formata, & ab inquiſito exhibita, quæ in proceſſu inquiſitorio nullatenus admittuntur. Quod ſi vero inquiſitus abſque ambagibus qualitates & circumſtantias facti proponat, & pro defenſione ſua ſuper iis teſtes ſimul interrogari petat, utique audiendus, & teſtes ſuper qualitatibus exhibitis examinandi erunt, ne defenſio ipſius periclitetur, juxta diſpoſitionem Reſcripti Electoralis, *in verb.* Allein wenn ein Gefangener für ſich ſelbſt ohne Advocaten und andere Weitläufftigkeit bete, man wolte zu Ausführung ſeiner Unſchuld, die Zeugen, ſo verhöret werden ſollen, dieſes oder anders halben auch befragen, damit wird er billig zugelaſſen, und die Zeugen darauff ſo wohl als auf die Articul verhöret, ꝛc.

SECUNDO. In probatione criminis 26
attendi quoque debet qualitas teſtium. Ut nempe 1. ad teſtificandum jure admittantur. Et 2. ſufficientes adhibeantur. *Primo* enim certiſſimum eſt, quemlibet etiam in criminalibus ad teſtificandum admitti, niſi a lege expreſſe prohibitus reperiatur, *l. 1. in fin. pr. ff. de teſtib.* Blanc. *de indic. ad l. fin. ff. de qu. n. 319.* Jo. Maſc. *de prob l. 1. concl 310. n. 4.* Jac. Men. *l. 3. conſ. 231. n. 6.* Nam cuncta licita dicuntur, niſi lege aut decreto prohibeantur, *l. 1. §. 1. in fin. & l. 28. § 2. ff. ex quibus cauſ. major. c. ad diſſolv ext. de deſponſat. impub.* Quo & verba faciunt *art. 66. Ord. Crim. Car.* Genugſame Zeugen ſeyn die, die unbeleumt, und ſonſt mit keiner rechtmäßigen Urſach zu verwerffen ſeynd. Et teſtis omni exceptione major dicitur, 27
qui nullo jure teſtimonium perhibere prohibetur, neque legitima exceptione repelli poteſt, Gloſſ. *in §. item verborum. verb. idoneos. Inſt. de inut. ſtipul.* Proſp. Farin. *l. 2 oper. crim tit. 6 q. 62. n. 1.* Qui & idoneus & legitimus eſt, quæ verba paria ſunt, & idoneitatem teſtium inferunt, Æg. Boſſ. *in tit. de convict. n. 11.* Proſp. Farinac. *d. qu. 62. n. 2. & 4.* Qualis in dubio quilibet præſumitur, nec qualitas

Q. 4. Quinam teſtes dicantur idonei in cauſis criminalibus, & quibus caſibus inidonei admittantur?

ido-

Digitized by Google

idoneitatis per producentem articulanda, aut probanda eſt, Lud. Carer. *in pract. crim. de indic.* §. *in text.* ibi: *teſt. ſuperatus. n. 27.* Monticell. *in repert. teſt. fol. 86. colum. 1. v. 2.* Cephal. *conſ. 227. n. 55.* Socin. Jun. *l. 2. conſil. 29. n. 26.*

28 Quare in cauſis criminalibus ii demum teſtes rejiciuntur, qui certis ex cauſis a teſtimonio repelluntur; quales ſunt Conſanguinei & Affines, Pupillus, Impubes, §. 1. *Inſt. de teſtam. l. inviti. 19. §. fin. ff. de teſt.* ob lubricum conſilium, *l. 3. §. lege. ff. de teſt. l. 1. ff. de minor.* & quia ætas illa ad mentien-
29 dum eſt facilis, *l. ex libero. 15. ff. de quaſt.* Furioſus, niſi intervalla habeat, *l. 3. §. lege. ff. de teſt. l. qui teſtamento. §. quicunque. ff. de teſtam.* Inimicus, Mutus, Surdus, Cœcus, Specul. *in tit. de teſt.* §. *1. n.*
30 *88.* Infamis infamia facti, *c. teſtimonium. de teſtib. dict. l. 3. §. lege. ff. eod. tit.* Publico judicio damnati,
31 *d. l. 3. §. L. Julia & l. ſtio. 14. ff. de teſtib.* Ob adulterium, *l. ex eo. 18. ff. de teſtib.* Ob carmen famoſum, *l. ob carmen. 21. ff. de teſtibus.* Aut calumniam, *l. quæſitum. 13. ff. eod. tit.* Ob vitæ turpitudinem ſenatu moti, *l. 2. ff. de ſenat.* Damnati repetundarum, *l. 15. ff. de teſtib.* Qui in vinculis cuſtodiaque
32 publica detinentur, *d. l. 3. §. pen. ff. de teſtib.* Qui ob teſtimonium dicendum vel non dicendum pecuniam accepiſſe judicatus, vel convictus eſt, *d. l. 3. §. L. Jul. ff. de teſtib. l. ſi quis. C. eod. tit.* Jul.
33 Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 24.* Servi in dominos, *l. ſervos. 7. C. de teſtib. l. hoc quod. ff de quaſt.* Liberi in parentes, aut e contra, *l. parentes. 5. C. de teſtib.*
34 *l. teſtis. 9. ff. eod. tit.* Socius & particeps criminis, *l. quoniam. 11. C. de teſtib. l. 3. ff. de fid. inſtrum. l. fin. C. de accuſat.* Niſi delictum nefandum ſit ſeu exceptum, Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quaſt. l. 2. cent. 5. caſ. 474. n. 27. & ſeq.* aut niſi crimen ſit occultum, & veritas aliunde haberi non poſſit, Dec. *conſ. 189. n. 9.* Cravett. *conſil. 178. n. 5.* Felin. *in c. ult. n. 4. de teſt.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 1. concl. 466. n. 6.* Joh. Zanger. *de quaſt. & tort. c. 3. n. 31.* Domeſticus, *l. 2. C. de teſtib. l. teſtes. 24. ff. eod. tit.* quos ne interrogari quidem in criminalibus placuit, *l. pen. ff. d. tit.* Aliique, quos omnes hoc loco referre inſtituti noſtri non eſt, ſed videri poſſunt *Dd.* qui totam hanc materiam teſtium recipiendorum vel rejiciendorum ex profeſſo tractarunt, & inprimis latiſſime per ampliationes & limitationes Proſp. Farin. *l. 2. oper. crim. de teſtib.* Specul. *in tit de teſte.*

35 Illud ſolummodo hic notari velim: 1. Inhabiles quoque teſtes quandoque admitti, ſi aliter veritas haberi non poſſit, & præſertim in delictis & factis, quæ ſunt difficilis probationis, Grammat. *Deciſ. Neapol 11.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 3. concl. 1360. n. 4.* Joh. Althuſ. *l. 3. Dicæolog. c. 35.* Ge. Rem. *in Nemeſ. Car. ad art. 66. Ord. Crim.* ubi & Matth. Stephan. Proſp. Farin. *l. 2. oper. crim. tit. 6. q 63. n. 28.* Gabriel. *tit. de teſtib l. 1. concl. 7. n. 3.* Burſat. *l. 4. conſil. 346. n. 17.* Qualia ſunt furtum, adulterium, partus ſuppoſitus, ſimulatio, Simonia, Fraus, Dolus &c. Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. l. 2. caſu. 116. & l. 1. q. 58.* Nec non crimina nocturno tempore commiſſa, quæ itidem difficilis dicuntur probationis, Gloſſ. *in l. ſi cum exceptione. §. in hac. ff. quod met. cauſ.* Jaſon. *in l. non minorem. C. de transact.* Nic. Boër. *dec. 68. n. 6.* Jac. Menoch. *d. caſu 116. n. 14.*
36 Ideoque & in iiſdem non ſolum præſumptiva & conjecturata probatio ſufficit, verum etiam ad probandum teſtes inhabiles admittuntur, Proſp. Farin. *d. l. 2. tit. 6. q. 55. n. 40.* Joſ. Maſcard. *de prob. l. 2. concl. 1124. n. 13.* Qod ſimiliter verum eſt, ſi agatur de delictis commiſſis in eremo, nemore, monte, aliove in loco ſecreto, in quibus teſtes inhabiles ad teſtificandum quoque admittuntur; quia nempe per alios veritas ratione loci haberi nequit, Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 12. n. 21.* Farin. *d. tit. 6. qu. 62. n. 55.*

Sciendum tamen eſt, quod veritas aliter haberi 37
non poſſe, non dicatur ex eo, quod in facto, de cujus probatione agitur, alii teſtes actu non intervenerint, ſed quod de natura delicti, vel ratione loci & temporis, alii teſtes intervenire non potuerint: ut patet ex jam dictis exemplis, in quibus ſolummodo caſibus admittuntur teſtes inhabiles, ſecus vero in aliis, in quibus etſi alii teſtes actu non intervenerint, habitu tamen intervenire poterunt, prout eſt homicidium, violentia, injuria, & his ſimilia, Blanch. *de indic. n. 354.* Anton. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 12. n. 21.* Ægid. Boſſ. *in tit. de indic. n. 163.* Farin. *d. q. 62.* Joſ. Maſcard. *de prob. l. 3. concl. 1359. n. 9.* Gabriel. *dict. tit. de teſtib. concl. 7. n. 5.*

2. Licet teſtes inhabiles plenam fidem non fa- 38
ciant, qualiſqualis probatio tamen ex eorundem depoſitione inducitur, Æg. Boſſ. *in tit. de indic. n. 177.* Roland. *l. 3. conſil. 3. n. 50.* Proſp. Farin. *d. q. 62. n. 383.* Burſat. *l. 4. conſ. 430. n. 1.* Quæ probatio reſultans ex teſtibus inhabilibus, ut maxime non ad condemnandum, attamen ad torquendum ſufficit: modo tamen ſint plures, aut plura indicia concurrant, Joſ. Maſc. *de prob. l. 2. concl. 857. n. 38. & ſeqq.* Farin. *d. q. 62. n. 384.*

3. Tenendum, quod in criminalibus mulieres 39
a teſtificando non repellantur. Quamvis enim de jure Canonico res aliter ſe habeat, *c. mulierem.* ubi Gloſſ. *in verb. nec teſtis. 33. q. 5. cap. forus. in fin.* ubi Gloſſ. *in verb. fœmina. de verb. ſignific.* Blanc. *de Indic. n. 351.* Bonif. de Vitalin. *tit. de teſt. n. 35. & 37* ubi dicit, hoc eſſe expeditum in jure. Jodoc. Damh. *in prax. rer. crim. c. 50. n. 23.* Gigas *de crim. laſ. Majeſt. l. 2. rubr. quom. & per quos crim. laſ. Majeſt. q. 6. n. 1.* Ant. Gom. *tom. 3 var. reſol. c. 12. n. 13.* Attamen quin de jure Civili nec in cauſis 40
criminalibus mulier a teſtificando repellatur, dubium non eſt, ob text. *in l. ex eo. 18. ff de teſtib.* Cujus verba ſunt hæc: *Ex eo, quod prohibet lex Julia de adulteriis teſtimonium dicere condemnatam mulierem, colligitur, etiam mulieres teſtimonium in judicio dicendi jus habere.* Gigas & Gomez. *d. l.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 24. v. quæro igitur, &c.* Jod. Damh. *in prax. rer. crim. dict. c. 50, n. 25.* Proſp. Farin. *l 2. oper. crim tit. 6. q. 59. n. 17.* non habita ratione, num de pœna mortis, an vero de alia pœna mitiori agatur, & ſive proceſſus ſit inquiſitorius, ſive ordinarius, in quo cauſa criminalis vertitur: ſemper enim mulieres ad teſtificandum admitti, communis & vera eſt opinio, juxta tradita Tiraquell. *de legib. connub. l. 9. n. 62.* Farin. *d. q. 59. n. 23.* Joſ. Maſcard. *de prob l. 2. concl. 762. n. 14.* Quæ & in practica fori Saxon. obſervatur, Joh. Zanger. *de quaſt. & tort. c. 3 n. 24. & 25.* ubi ad contraria reſpondet, & quare mulier a teſtimonio in teſtamentis repellatur, rationem reddit.

Q. 5. Num mulier ad teſtificandum admittatur in criminalibus?

4. Notandum porro & hoc, quod in cauſis cri- 41
minalibus teſtes non admittantur, niſi annum vigeſimum exceſſerint. In civilibus equidem cauſis ſufficit teſtes eſſe puberes, & maſculos 14. annis, fœminas vero 12. annis majores, Proſp. Farin. *l. 2. oper. crim. tit. 6. q. 58. n. 1. & ſeqq.* Attamen in teſti-

Q. 6. Quanam ætas idoneum faciat teſtem in cauſis criminalibus?

Digitized by Google

teſtificationibus criminalibus requiritur ætas annorum 20. per text. *in l. teſtimonium. 2. ff. de teſtib.* Spec. *in tit. de teſte. §. 1. n. 34. verſ. Nam in Criminali.* Gig. *de crim. læſ. Majeſt. l. 2. tit. quomod. & per quos crim. læſ. Majeſt. probet. q. 12. n. 1.* Conrad. *in pract. §. 2. de offic. Prætor. in cauſ. civil. tit. de teſtib. Rubr. perſonas teſtium aggrediendo. verb. Minor. n. 70.* Farin. *d. q. 58. n. 19.* Eaque opinio ceu verior & communior in foro eſt recepta.

42 Quæ tamen duplici modo limitatur: 1. Si judex teſtem 20. annis minorem admittat: Licet namque in cauſa criminali ad partis inſtantiam non debeat recipi teſtis minor annis 20. *d. l. teſtimonium. 20. ff. de teſt.* attamen ex officio, ſi velit, eum recipere poteſt, maxime aliis probationibus deficientibus, juxta tradita Joh. And. *in addit. ad Speculat. de teſte. §. opponitur autem contra teſtem. 1. ſub n. 34. ad verb. Viginti annis. in addit. quæ incip. Gloſſa ibi loquitur.* quem refert & ſequitur Jac. Schult. *in addit. ad* Mod. Piſtor. *P. 4. q. 132. n. 28.* Quod maxime verum eſt, ſi minor teſtimonium ferre non recuſet; Nam minorem 20. annis invitum tantum, excuſationem habere, ne dicat teſtimonium in cauſa capitali, tradit Joh. Zanger. *de qu. & tort. c. 3. n. 29.* de cujus tamen aſſertione juxta modo dicta non immerito dubitatur. Vide Henr. Bocer. *de qu. & tort. c. 3. n. 152.*

43 2. Quando inquiſitus defenſionem & innocentiam ſuam vult deducere, ad quam probandam teſtes etiam 20. annis minores producere poteſt. Siquidem pro defenſione Rei multa admittuntur, quæ alias Regulis Juris contrariari videntur. Vide *q. 115. n. 74.*

44 *Ita pronunciavimus ad Requiſ.* Joh. Schneidewein zu Neuwenſchönfels, *M. Jan. A. 1627.*

45 3. Nec omittendum illud, quod in defectu aliorum teſtium, ubi veritas aliter haberi non poteſt, teſtes de Univerſitate admittantur ad probandum delictum, ſecundum tradita Proſp. Farin. *de teſtib. tit. 6. q. 60. n. 515.* Maſcard. *de prob. l. 1. concl. 295. n. 15.* Unde & fit, quod tumultu & rebellione exorta contra Magiſtratum, officiales ac miniſtri Magiſtratus teſtimonium perhibere, ac tumultum probare queant: Ut ſæpe in Scabinatu obſervatum memini.

46 *Deinde*, circa qualitates teſtium attendi quoque oportet, *an ſint ſufficientes?* Neque enim unicus teſtis plene probat, ſed ad perfectam probationem inducendam ad minimum duo teſtes requiruntur, *l. ubi numerus. 12. ff. de teſtib. c. ſi quis teſtes. § ubi numerus. 4. q. 3. c. 1. 2. & 2. q. 3. c. fin. 35. q. 7. c. in omni negotio. & c. licet univerſis ext. de teſtib.* Specul. *in tit. de teſte. §. reſtat. in princ.* Cephal. *l. 5. conſil. 651.*
47 *n. 28.* Joſ. Maſcard. *de prob. l. 1. q. 5. n. 117.* Quod & in criminalibus cauſis ita obtinet, Proſp. Farin. *l. 2. oper. crim. tit. 6. q. 63. n. 233.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 66. v. debeat etiam ſcire. &c.* Joſ. Maſc. *de probat. l. 1. concl. 461. n. 1.*

48 Idque adeo verum eſt, ut ne quidem Principe, de delicto alicujus aſſerente, deque eo ſibi ex viſu conſtare dicente, abſque alio teſte Reus condemnari debeat, prout contra Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 53. n. 21.* & Farin. *de teſt. q. 63. n. 177.* rectiſſime ſtatuit Matth. Steph. *in not. art. 22. Ord. Crim.* per rationes ibidem allatas, Joh. Bodin. *l. 6. de Repub. c. 6.*

49 Quæ ſententia etiam juri Divino conſentanea eſt, *in Deut. c. 19. v. 15. Non ſtabit teſtis unus contra aliquem, quicquid illud peccati & facinoris fuit, ſed in ore duorum aut trium teſtium ſtabit omne verbum.* Idque ipſe Salvator repetit *Matth. 18. & D.* Paul. *1. Cor. 13.* Sic & Canones tradunt, dictum unius eſſe dictum nullius, *c. licet univerſis.* ubi Gloſſ. *c. veniens. ext. de teſt.* Et quod nec Evangelium, nec ulla divina humanaque lex unius teſtimonio etiam idoneo quempiam condemnet vel juſtificet, dicitur in *c. admonere. 33. qu. 5. c. fin. 35. qu. 6.* Quin & clara eſt hac de re Sanctio Carol. Crim. *in art. 67.* So eine Miſſethat zum wenigſten mit zweyen oder dreyen glaubhafftigen guten Zeugen, die von einem wahren Wiſſen ſagen, bewieſen wird, darauff ſoll nach Geſtalt der Verhandlung mit peinlichen Rechten verfahren und geurtheilet werden.

At num in foro etiam Saxon. duo teſtes ad inquiſitum conveniendum & condemnandum ſufficiant? 50 dubitari poteſt ob text. in Landr. *l. 1. art. 8. in pr.* Ibi: Wo ein Mann ſein eygen vergiebt oder verſetzt, oder über ein Mann zeugen will an ſein Recht oder an ſeinen Leib, ꝛc. des muß der Richter ſelb ſiebende ſeiner Dingemanne, oder anderer erbarer Leute, die ein Urthel finden mögen, Gezeug ſeyn, ꝛc. Unde patet, in criminalibus cauſis de jure Saxonico ſeptem teſtes ad plenam probationem requiri. Quin & ſeptuaginta duos teſtes eſſe producendos, habetur *in art. 6. l. 1.* Landr.

Q. 7. Quænam teſtes in foro Saxonico ſufficienter probent delictum?

Verum, Saxonicæ hæ leges uſu non obſervantur, 51 ſed in foro Saxonico perinde, ac alibi, duo teſtes ad condemnandum Reum ſufficiunt, propter ſacrum Canonem dicentem: In ore duorum vel trium conſiſtit omne verbum, *c. in omni. 4 extr. de teſt. c. cum eſſes. 10. ext. de teſtam.* Qui textus juris Canon. tanquam præſtantiores, juri Saxonico hoc caſu, ſicuti & in omnibus ſpiritualibus cauſis, derogant, prout teſtatur Chil. König *in pract. c. 80. rubr.* Von der Zahl der Zeugen. Matth. Coler. *P. 1. dec. 120. n. 3.* Chriſtoph. Zobel. *P. 1. differ. 38.* Fachſ. *l. 1. diff. 50.* Idque tota die in foro Sax. ſic practicatur.

Regulariter itaque in criminalibus cauſis duo 52 teſtes plenam faciunt probationem, nec unicus teſtis ſufficit. Quod tamen fallit: 1. Quando de crimine levi & modico agitur præjudicio, atque cum unico teſte præſumptiones aliquæ concurrunt. Quo caſu per unicum teſtem crimen probari, ac Reum convinci, affirmant poſt alios, quos allegant Hippol. de Marſil. *ſingul. 433. ad fin.* Jaſon. *in l. admonendi. n. 87. ff. de jurejur.* Joſ. Maſcard. *de probat. l. 1. q. 11. n. 19.* Gabriel. *de teſt. concl. 1. n. 45.* Proſp. Farin. *de teſt. tit. 6. q. 63. n. 35.*
Cujus aſſertionis ratio hæc eſſe poteſt, quod in 53 ejuſmodi criminibus levioribus non niſi arbitraria pœna Reo imponitur, quam hoc caſu Judex pro ratione factæ probationis bene mitigare poteſt: Accedit & hoc, quod in criminibus levioribus Judex ex præſumptionibus Reum punire queat, *vid. infra q. 116. n. 51.* ut ſic plena probatio per teſtes duos in delictis leviuſculis tam neceſſario non requiratur.

2. Etſi unicus teſtis plenam probationem non 54 faciat, ſufficit tamen ad ſemiplenam probationem, ita ut Reo vel juramentum purgationis vel tortura adjudicari queat, pro ratione criminis, & qualitate præſumptionum concurrentium, *l. jurejurandi. 9. C. de teſt. l. 1. in fin. ff. quemadmodum teſt. aper. c. veniens. c. licet. 47. X. de teſtib.* Spec. *in tit. de teſte. § reſtat. n. 11. in fin.* Bonifac. de Vitalin. *tit. de prob. n. 18.* Joſ. Maſcard. *de prob. d. q. 11. n. 2. & 3.* Hippol. de Marſil. *ſingul. 273. in princ.*

3. De

Digitized by Google

55 3. De facto proprio teſtis deponens probat plene, etiam quod unicus ſit, Hippol. de Marſil. *in pract. crim.* §. *diligenter. n. 131.* Vivius *in com. opin. v. Teſtis unicus.* ubi, aliis relatis, hanc dicit opinionem in conſulendo & judicando intrepide ſequendam, Proſp. Far. *d. q. 36. n. 207.* ubi plures allegat, & hanc aſſertionem per Ampliat. & Limit. probat; præter quem vid. Cephal. *l. 2. conſil. 179. n. 7. & conſil. 225. n. 35.* Burſat. *l. 1. conſil. 94. n. 16.*

56 4. Sufficit etiam unicus teſtis ad faciendam probationem in defenſione Rei, & ad probandam illius innocentiam: tum enim quælibet ſemiplena probatio pro plena & ſufficienti habetur, Ægid. Boſſ. *in tit. de oppoſ. cont. teſt. n. 72.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 1. con. 491. n. 17. & 18.* Ant. Gabr. *l. 1. de teſtib. concl. 1. n. 35.* Joh. Zang. *de qu. & tort. c. 3. n. 43.*

Q. 8. Qualisnam atteſtatio ſeu depoſitio teſtium eſſe debeat?

57 TERTIO: Probe quoque attendenda eſt ipſa atteſtatio ſeu depoſitio teſtium. Quæ 1. debet eſſe clara, categorica & concludens: Nam obſcura, dubia, & incerta depoſitio nihil prorſus probat, Jaſon. *in l. 1. n. 13. in fin. & n. 20. ff. de juſt. & jur.* Marſil. *in rubr. C. de prob. n. 355.* Specul. *in tit. de teſt.* §. *1. v. item quod teſtis obſcure.*

58 Maſcard. *de prob. vol. 3. concl. 1363. n. 6.* Dicitur autem dubia & obſcura depoſitio, quando plures & diverſos continet intellectus, pluribusque modis intelligi poteſt, Farin. *de teſtib. tit. 7. q. 68. n. 2.* Veluti ſi teſtis deponat teſtimonium per verbum (Forte vel Forſitan) Farin. *in d. l. n. 9.* Aut (ſi bene memini, vel, puto) Bertaz. *l. 1. conſil. 95. n 17.* Montic. *in repertor. rub. quid ſi deponit, per verb. videtur.* (Ni fallor) Jaſon. *in l. 1. n. 13. & ſeq. ff. de juſtit. & jure.* Felin. *in c. quoties. n. 8. extr. de teſtib.* Viv. *opin. 965. n. 5.* Con. *in pract. tit. de teſtibus, rubr. de credulitate. n. 40.* Vel per dictionem (Vel aut Circa) per *l. ubi autem non apparet.* §. *qui illud. ff. de verb. obligat.* Vivius *opin. 693. n. 1.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. q. l. 2. caſ. 46. n. 1. & ſeqq.* Vel per verbum (Videtur) Fel. *in c. de cætero. n. 51.* Proſp. Farin. *d. q. 68. n. 25. & ſeq.* ubi adhuc alia verba ponit, quæ dubiam faciunt depoſitionem, & nihil probant.

59 Quo & referenda eſt depoſitio teſtium de credulitate, quæ nihil probat, Gloſſ. *in l. 2.* §. *pen. in verb. meminerint. ff. de aq. pluv. arcend. & in l. teſtium. verb. præſto. C. de teſtib.* Felin. *in c. quoties. n. 7. extr. de teſtib.* Hippol. de Marſil. *ſingul. 19. in princ.* Nell. *de teſtib. n. 164.* Æg. Boſſ. *in tit. de oppoſ. contr. teſt. n. 43.* Ant. Gomez. *de prob. delicti. c. 2. in fin. pr.* Ad hoc enim, ut teſtes probent, neceſſe eſt, ut de veritate facti per ſenſum corporeum deponant: aliter nullam faciunt fidem, *l. qui teſtam. in fin. ff. de*

60 *teſtam. l. ſolam. l. teſtium. C. de teſtib.* Niſi agatur de defenſione Rei, aut de peritia alicujus artis, vel actu aliquo, qui aliter probari nequit, quam per credulitatem, quæ cum ratione ſufficienti conjuncta eſt, prout tradit latiſſime Proſp. Farin. *d. q. 68. n. 74. & mult. ſeq. quem vid.*

61 Ejusdem quoque farinæ eſt depoſitio teſtium de auditu alieno, *c. licet. 47. in pr. extr. de teſt.* Fulv. Pacian. *de prob. l. 1. c. 9. n. 11. & ſeq.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſ. 475. n. 4.* Proſp. Farin. *de teſt. qu. 69. n. 2. & ſeqq.* ubi tamen multis modis hoc limitat. Idemque apertiſſime probat Sanctio Carol. in *art. 65.* cujus verba ſunt hæc: **Die Zeugen ſollen ſagen von ihren ſelbſt eigen wahren Wiſſen, mit Anzeigung ihres Wiſſens gründlicher Urſachen, ſo ſie aber von frembden Hören ſagen würden, das ſoll nicht gnugſam geachtet werden.**

Ubi & hoc notandum, quod depoſitio teſtis fidem non mereatur, niſi is dicti ſui rationem ſufficientem indicaverit, Hippol. de Marſil. *in prax. crim.* §. *diligenter. n. 31.* Idque adeo verum eſt, ut teſtis deponens absque ratione, dicatur non ut homo, ſed ut pecus, deponere, Specul. *tit. de teſte.* §. *1. verſ. idem quod interrogatus.* Maſcard. *de probat. concl. 1369. n. 47. & 50.* Matth. Steph. *in not. ad art. 65. Ord. Crim.* 62

2. Depoſitio teſtium debet eſſe jurata, teſtes namque absque juramento examinati non probant, ideoque ex ejusmodi atteſtatione ſine juramento facta Reus nec convinci nec condemnari poteſt, *l. teſtium. 18. C. de teſtib.* Æg. Boſſ. *in tit. de oppoſit. cont. teſt. n. 81.* Campeg. *de teſtib. regul. 167. verſ. teſtis ſi non fuerit juratus. Nov. reg. 216. n. 37.* Pract. Conrad. *rubr. de teſt. n. 10.* Andr. Gail. *l. 1. obſerv. 101. n. 1.* Vivius *opin. 931. n. 1. & 4.* 63

Quod in criminalibus adeo verum eſt, ut conſenſu partium juramentum remitti nequeat, per tradita Proſp. Farin. *de teſtib. tit. 8. qu. 74. n. 85.* Hucque faciunt verba manifeſta *Reſcripti Elector. de A. 1579.* **Darüber die Zeugen auf vorhergehende wirckliche Leiſtung des gewöhnlichen Zeugen-Eydes verhören laſſe, ꝛc.** Et *Ord. Pol. de A. 1612. tit.* **Von Juſtitien-Sachen.** *n. 5.* **Da er etwas daran verneinen würde, Zeugen vermittelſt Eydes abgehöret, ꝛc.** 64

Quod autem Joh. Zanger. *de qu. & tort. c. 3. n. 47.* requirit, ut teſtes in præſentia Rei jurent, dicens, teſtes examinatos parte non citata non probare, nec facere aliquod indicium ad torturam, ſecundum *l. 19. C. de teſtib. & Dd. quos ibidem allegat,* illud in proceſſu inquiſitorio nec uſu receptum eſt, nec obſervatum memini. 65

Hoc tamen verum eſt ſolum in ſpeciali inquiſitione, ubi crimen eſt probandum, ac Reus convincendus; Secus, quando teſtes examinantur pro informatione judicis, quibus creditur etiam non juratis, ad informandam inquiſitionem ſpecialem, Bartol. *in l. jurisjurandi. verſ. quod autem. C. de teſtib.* Far. *d. qu. 75. n. 106. & ſeqq.* 66

Q. 9. Num injuratus teſtis examinatus denuo jurare & examinari debeat?

Cumque in Proceſſu inquiſitionis generali teſtes ſæpiſſime injurati deponant, haud inconvenienter quæritur: *An, ſpeciali inquiſitione poſtea formata, iidem teſtes, ut jurati deponant, denuo reproduci poſſint?* Notum etenim eſt, jusjurandum a teſtibus, priusquam deponant, præſtari debere, *cap. fraternitatis. 17. in fin. ext. de teſtib.* usque adeo, ut, etiamſi teſtis poſtquam injuratus depoſuit, antequam publicentur atteſtationes, juret, non tamen propterea prius dicta inde confirmentur, ut tradunt *Dd. in l. jurisjurandi.* ubi Bald. & Salyc. *C. de teſtib. & in c. de teſtib.* ubi Felin. *ext. eod. tit.* Mynſing. *cent. 3. obſerv. 8. & cent. 4. obſerv. 77.* Proſp. Farin. *de teſtib. qu. 66. per tot.* Andr. Gail. *l. 1. obſerv. 101. n. 9.* Cujus doctrinæ hanc rationem adducunt, quoniam, ſi juramentum anteceſſerit, veriſimile ſit, teſtem memorem hujus jurisjurandi, timore perjurii vera ſaltem aſſerturum; Cum contra, ſi prius deponat, nullo jurisjurandi vinculo obſtrictus, neque perjurii timens periculum, facile falſo quid deponere poſſet: quod deinceps, licet juramentum ſibi præſtandum ſit, non corrigeret, ſed juramento confirmaret potius, quam ut revocaret; Cum alioquin de mendacio convinceretur & in falſo deprehenderetur, atq; adeo hoc ipſo pœnam 67 68

 Falſi

falſi incurreret. Teſtis namque non juratus fal-
ſum deponens, non minus punitur, quam ſi id
præſtito prius juramento fecerit, Bartol. *in l. ſi
quis legatum. ff. de falſ.* Unde certe ſequi videtur,
teſtem, qui, habita generali inquiſitione, absque
juramento depoſuit, poſtea in ſpeciali inquiſitio-
nis proceſſu, ut juratus deponat, denuo reprodu-
cendum non eſſe, nec ea, quæ teſtis injuratus an-
tea depoſuit, per juramentum ſubſecutum confir-
mari.

69 Sed contrarium uſu receptum eſt, ac tota die
teſtes, qui injurati antea depoſuerunt, denuo re-
producuntur, quo deponant jurati in ſpeciali in-
quiſitionis proceſſu: Et ſi aliter diceretur, nun-
quam non eſſet in poteſtate Judicis, teſtes injura-
tos examinando, judicium probandi facultate de-
fraudare, & inquiſitum a condemnatione libera-
re; Quod, utpote rationi diſſentaneum, neuti-
quam admittendum videtur, Hartm. Piſtor. *l. 1.*
70 *qu. 43. n. 12.* Nec obſtat ſuſpicio perjurii; præter-
quam enim, quod hæc nullatenus præſumenda;
ea tanti ponderis non eſt, ut propterea facultas
probandi inquiſitori ſit adimenda, & nocens di-
mittendus, *arg. l. 51. ff. ad L. Aqu. l. locatio. 9. §.
illicite. ff. de public. & vectigal.*

71 Hinc & vulgo *Dd.* tradunt, teſtes, qui ſemel ri-
te examinati non fuerunt, etiam poſt publicatas
atteſtationes, & cognita teſtificata denuo exami-
nari debere, Bart. *in Auth. at qui ſemel. n. 34. C. de
probat. & in l. qui per ſalutem. ff de jurejur. ubi etiam*
Jaſon. Andr. Gail. *l 1. obſerv. 105. n. 12.* Gabriel.
72 *tit. de teſtib. l. 1. concl. 21. n. 21. 25. 80.* Quod Hartm.
Piſtor. eo extendit, ut teſtes, qui prius ſine jura-
mento depoſuerunt, etiam poſt publicatas atte-
ſtationes, præſtito jurejurando denuo examinan-
dos, atque ad hoc compellendos eſſe exiſtimet, uti
multis probat, *l. 1. qu. 43. n. 10. & ſeq.*

73 Quin & in Electoratu Saxoniæ hac de re minus
dubium eſſe videtur, ob claram diſpoſitionem Il-
luſtriſſimi Elect. in *Novo proceſſu judiciario de An.
1622. tit. 20.* Von der Beweiſung. §. Wann es nun.
In verb. Auch anſn Gegenfall, da der Zeuge nichts
minder ohne Eyd abgehöret würde, auf des Parts
Anſuchen, auch nach eröffnetem Gezeugniß, auf
vorhergehenden gewöhnlichen Zeugen-Eyd von
neuen examiniret werden.

74 *Et ſecundum ea quotidie pronunciare ſolemus in Elect. Sa-
xon. Scabinatu, hiſce formalibus:* Woferne die ſum-
mariſcher Weiſe allbereit abgehörte Zeugen ihre ge-
thane Auſſage vermittelſt gewöhnlichen Zeugen-Ey-
des wiederholen würden, inmaſſen ſie zu thun ſchul-
dig, ꝛc.

75 3. Depoſitio teſtium in præſentia inquiſiti re-
Q. 10. Confrontatio teſtium cum inquiſito an ſemper neceſſaria?
petenda eſt. In practica namque obſervatur, ut
teſtes cum inquiſito confrontentur, ac in præſen-
tia ejus repetant & confirment ea, quæ prius dixe-
runt, Jul. Clar. *l 5. ſent. §. ult. q. 45. n. 14.* Proſp.
Farin. *de teſtib tit 8. q. 72.*

76 Hæcque confrontatio teſtium cum inquiſito
potiſſimum tunc fieri ſolet, quando eorundem de-
poſitio contraria eſt dicto ac confeſſioni Rei in
examine factæ. Ac licet de ſubſtantia proceſſus
inquiſitorii confrontatio non ſit, nec omiſſa ipſum
vitiet, Joh. Zang. *de qu. & tort. c 2. n. 50* Jul. Clar. *in
pract. § ult qu. 45. n. 14.* Attamen in practica con-
frontatio uſu recepta eſt, & rariſſime omittitur,
quando depoſitione teſtium inquiſitus ſe convinci
patitur, in hunc finem, ut veritas melius eluceſcat,
& quo inquiſitus ex viſu, trepidatione & geſtibus
convincatur, & ad confitendum crimen inducatur,
aut facilius torturæ ſubjici queat, Jul. Clar. *d. l.*

Eaque cauſa eſt, quod inquiſitus crimen fateri 77
nolens cum ſocio criminis confeſſo confronte-
tur, quo veritas ex confrontatione, mutua col-
locutione, variatione, aliisque ſignis facilius erua-
tur. Ad quam tamen confrontationem, utpote
quæ non minimus actus præjudicialis eſt, odio-
ſus, & ſpecies ſuggeſtionis, nec parum famam viri
honeſti lædit, Burſat. *conſ. 201.* Joh. Zanger. *de
qu. & tort. c. 2. n. 50.* absque indiciis ſufficienti-
bus neutiquam eſt deveniendum. Videant ergo 78
Judices immoderati, quomodo actionem injuria-
rum effugiant, qui ad ſolam inculpationem, vi-
rum honeſtum cum inquiſito confrontari faciunt,
quod haud raro, ſed tamen peſſime, a Judicibus
imperitis practicatur.

Prout reſpondimus gegen Born, *ad requiſ.* Peter Roſts: 79
Dieweil aber dennoch auf eines Ubelthäters bloſſe
Bezüchtigung, wider einen ehrlichen Mann mit der
Captur und *Confrontation* nicht zu verfahren, ꝛc. *M.
Aug. A. 1628.*

Quarto denique atteſtationes te- 80
Q. 11. Atteſtationes teſtium quomodo conſignari debeant?
ſtium ab Actuario probe annotandæ
& conſignandæ ſunt, ſicut & confron-
tationes, aliaque omnia, quæ in pro-
ceſſu inquiſitorio toto peraguntur:
Quo Scabini, quorum judicio Acta inquiſitio-
nalia poſtmodum ſubmittuntur, rite & probe ex
iisdem informati absque periculo & metu proce-
dere, & tuto ſententiam ferre, ac inquiſitum con-
demnare queant. Idque verba manifeſta innu-
unt *Reſcripti Elector. de A. 1579.* ſæpius allegati:
Darüber die Zeugen auf vorgehende würckliche Lei-
ſtung des gewöhnlichen Zeugen-Eydes verhören
laſſe, derſelben Auſſage in eine ordentliche Regiſtra-
tur bringe, ꝛc.

Concordat quoque Sanctio Carol. in *art. 186.* 81
Würde aber der Beklagte auf ſeinem verneinen
der Klage beſtehen, und der Ankläger die Haupt-
Sache der Miſſethat nach Laut dieſer Ordnung be-
weiſen wolt, ſo viel ſich denn derhalb in demſelben
Gericht zu handeln gebühret, das ſoll der Gerichts-
ſchreiber auch, wie obſtehet, fleißig beſchreiben: So
aber deshalben vorgemeldte Obrigkeit Commiſſa-
rien geben, die ſollen das, ſo vor ihnen gehandelt
wird, auch alles, und wie gebühret, beſchreiben laſ-
ſen. Etſi vero hic articulus de probatione in or- 82
dinario proceſſu ſuſcepta loquatur; attamen quin
in proceſſu inquiſitionis idem obtineat, ac te-
ſtium atteſtata æque ſint conſignanda, dubitan-
dum non eſt: quum inquiſitio in locum accuſa-
tionis ſurrogata fuerit, juxta tradita Nic. Reuſ-
ner. *l. 1. dec. 24. n. 37.*

Caveant autem Actuarii & Notarii, aliique, 83
quorum officium eſt, depoſitiones teſtium conſi-
gnare, quique examini teſtium præſunt, ne verba
ipſorum immutent, æquipollentia verba fingendo,
aut locutiones teſtium contrahendo, quo ipſo
haud raro, nec absque ſummo inquiſiti periculo,
ſenſus atteſtatorum invertitur, ſed locutiones te-
ſtium ſingulaque verba a teſtibus prolata, prout
ſonant, diligentiſſime ſunt conſignanda, quod
probe notandum eſt.

Quæque hactenus de requiſitis proceſſus inquiſitorii dicta ac 84
*tradita fuere, ea quotidie in practica obſervantur: Prout
in Elector. Sax. Scabinatu pronunciari ſolet hiſce forma-
libus:* So wird *N. N.* durch Steck-Brieffe und ſonſten
mit allem Fleiß nachgetrachtet, damit er zur gefängli-
chen Hafft bracht werden möge, und wenn er erlanget,
wird ſeine Verbrechung in gewiſſe Articul verfaſ-
ſet.

Digitized by Google

ſet, er darüber vernommen, und da er etwas daran verneinet, werden Zeugen vermittelſt Eydes abgehöret, auch, da es nöthig, mit dem Gefangenen *confrontiret*, und Innhalts dieſer Landen üblichen *Inquiſition*-Proceß gebührlichen verfahren. Wann nun des *Inquiſiti* Antwort, ſo wohl der Zeugen Auſſage mit beſonderm Fleiß aufgezeichnet, in eine ordentliche *Regiſtratur* bracht, und wieder überſchickt wird, ergehet darauff ſeiner Perſon und verwirckten Straffe wegen, oder ſonſten, in der Sache ferner was recht iſt, V. R. W.

QUÆSTIO CXV.

De Remedio Defenſionis, ac quomodo in Probatione & Deductione Innocentiæ rite ſit procedendum?

SUMMARIA.

1. Remedium deducendæ defenſionis cuivis Reo patet.
2. Nemini hoc denegandum, n. 3. 4. 5.
6. Pater filii ſui defenſor admittendus eſt.
7. Dominus poteſt dari defenſor ſervo ſuo.
8. Fratribus & Conſanguineis Rei defenſionem conſanguinei ſui deducere licet, n. 9. 10.
11. Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 12.
13. Judex ſupplere debet defenſiones Rei ex officio, n. 14. 16 17. 18. 19.
15. Obſervantia Scabinorum Lipſienſium.
20. Reo pauperi ſumptus ex publico ſunt perſolvendi ad deductionem innocentiæ.
21. Durante Proceſſu inquiſitorio, Reo ad defenſionis remedium quovis tempore confugere licet.
22. Secus vero in proceſſu ordinario.
23. An & quomodo Inquiſitus ad deductionem innocentiæ ſit admittendus, antequam ad articulos inquiſitionales reſponderit? n. 24. 25. 26. 27.
28. Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 29.
30. Reus, delictum licet jam confeſſus fuerit, admitti tamen debet ad deductionem Innocentiæ. n. 31. 32. 33.
34. Sententia Scabinorum Lipſienſium.
35. Inquiſitus ad deductionem Innocentiæ ſemel admiſſus, ſi nil probaverit, ſecunda ac tertia vice denuo audiri debet, n. 36. 37.
38. Sententia Scabinorum Lipſienſium.
39. Quidnam Reus pro obtinenda Innocentia debeat probare? n. 40.
41. In genere quænam argumenta ad probandam Innocentiam ſint ſufficientia?
42. In ſpecie, ex quibus cauſis cujusque criminis pœna ſit remittenda, demonſtratur remiſſive, n. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66.
67. Quomodo rite ſit procedendum in deductione innocentiæ? n. 68.
69. Modus procedendi in foro Saxon. n. 70. 71.
72. Summarie procedendum eſt in probatione Innocentiæ? n. 73.
74. Ob favorem defenſionis ſæpe receditur a Regulis juris.
75. Veluti unicus teſtis defenſionem probat.
76. Teſtes de credulitate admittuntur.
77. Cognati & affines admittuntur teſtes in defenſione Rei.
78. Conjecturis & præſumptionibus Innocentia quandoque probatur.
79. Teſtibus ſolummodo juratis creditur in probatione Innocentiæ, n. 80. 81. 82.
83. Teſtes ſuper inquiſitionales articulos examinati, & ad probationem Innocentiæ producti, denuo jurare debent.
84. Sententia Scab. Lipſienſ.
85. Quodnam temporis ſpatium concedendum ſit inquiſito ad probandam Innocentiam? n. 86. 87.
88. Pro inquiſito an Advocatus intervenire queat in deductione Innocentiæ? n. 89. 90. 91.
92. Sententia Scabinorum Lipſienſium.
93. Non omnes indifferenter ſunt admittendi Advocati.
94. Malitia & ſtultitia quorundam Advocatorum, n. 96.
95. Advocati Diaboli mancipia quandoque ſunt.
97. Advocati inquiſitum allicientes ad negandum puniendi ſunt.
98. Sententia Scabinorum Lipſienſium.
99. Inquiſito, volenti deducere innocentiam, copia Actorum inquiſitionalium haudquaquam eſt danda, n. 100. 102. 103.
101. Facultas tamen ipſi concedenda eſt inſpiciendi acta inquiſitionalia.
104. Obſervantia Scabinorum Lipſienſium.

SExto: Legitima quoque Inquiſitio requirit, ut Reus cum defenſione ſua audiatur, ejusque deductio & probatio legitima admittatur. In criminibus ſiquidem cognoſcendis ac judicandis non ſolum accuſatorum vel inquiſitorum probationes, verum etiam Reorum & inquiſitorum firmamenta & argumenta defenſionis, quæ per ſe favorabilis eſt, accurate ac diligenter intueri ac conſiderare neceſſe eſt, Æg. Boſſ. *in tit. de favor. def. in pr.* Nic. Reuſner. *l. 3. conſ. 17. in pr.*

1 Cumque in proceſſu inquiſitorio nec interrogatoria Inquiſiti, nec reprobatio admittatur, utique ne omnis facultas innocentiam probandi Reo adempta ſit, remedium defenſionis legitime deducendæ ac probandæ ipſi concedendum erit. Idque tanto minus inquiſito eſt denegandum, 2
quanto certius eſt, defenſionem eſſe juris naturalis, adeo ut ne beſtiis quidem, nedum homini, imo nec diabolo auferri debeat, *l. ut vim. 3.* ubi Jaſon. *n. 17. & l. 1. §. cum arietes. ff. ſi quadr. paup. feciſſe dicat. l. 4. & l. ſcientiam. 45. §. qui cum aliter. ff. ad L. Aqu. l. 1.* ubi Bald. *n. 18. C. unde vi.* Hippol. de Marſil. *in l. 18. §. cognitionem. n. 47. ff. de qu.* Cæpoll. *conſ. crim. 44. n. 4. & conſ. 66. n. 3.*

Adeoque neceſſe omnino eſt, ut ſua cuique ac- 3
cuſato vel denunciato Reo libere, legitimeque pateat defenſio, neque ulterius progrediatur metus, quam

Digitized by Google

quam reperiatur commiſſum delictum, *l. 3. C. qui accuſare non poſſ. l. ſancimus. 22. C. de pœn.* Nic. Reuſner. *lib. 3. conſ. 1. n. 17.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. ultim. per tot.* Ubi quatuor potiſſimum ſunt attendenda: (1.) A quonam defenſio ſeu innocentia Inquiſiti deducenda & probanda? (2.) Quando huic remedio ſit locus? (3.) Quidnam probari debeat pro obtinenda innocentia? (4.) Et quomodo rite atque legitime in deductione innocentiæ procedendum ſit?

4 Quantum ad PRIMUM: Juris indubitati eſt, ipſummet Reum innocentiam ſuam probare volentem admittendum, & audiendum eſſe, etiamſi appareat, juſtam defenſionis cauſam non ſubeſſe, Hippolyt. de Marſil. *in pract. § quoniam. n. 31. 32.* Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de accuſat. n. 12. verſ.*
5 *Item quod Reo defenſio &c.* Hoc enim jus naturale poſtulat, ut quivis Reus audiatur, nec cuiquam defendendi facultas adimatur; ne quidem a Principe aut Imperatore, *l. 5. §. ſi ad diem ff. de re militari. l. defenſionis. 7. C de jur. fiſci. lib. 10.* Clem. *paſtoralis. de re judic.* Alex. *l. 7. conſ. 11. n. 1.* Cravett. *conſ. 592. n. 28. & conſ. 657. n. 57.* Nic. Reuſn. *l. 2. dec. 10. n. 10.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 49. n. 13.*

6 Sed, *num alii quoque, veluti conjunctis perſonis, inquiſiti defenſionem ac innocentiam allegare ac probare liceat?* expeditum non eſſe videtur. Multum enim ab *Interpp.* diſputatur, an Pater pro filii abſentis innocentia velut excuſator & defenſor admittendus ſit, ut videre eſt apud Ern. Cothman. *vol. 3. Reſponſ. 13. n. 17. & 18.* Qui rectiſſime concludit, Patrem filii abſentis innocentiam docere volentem audiendum eſſe, non ſolum ratione commiſerationis, *arg. l. cum ratio. 7. ff. de bon. damnat.* ſed etiam, quia Patrem & Filium communis illa cognatio, quam natura inter nos homines conſtituit, *l. ut vim 3. ff. de juſt. & jur.* non ſolum aliquo modo colligavit, ſed propior ſanguis ſic univit, ut filius cenſeatur pars corporis patris ſui, *l. cum ſcimus. 22. § ult. C. de agricol. & cenſit.* una perſona, *l. fin. C. de impub. & aliis ſubſt.* una caro, *c. contradicimus. §. 1. cauſ. 35. qu. 3.* Et quis ignorat, affectionis ratione multa concedi, quæ jure ordinario denegari ſolent, *l. 2. § ſi pro eo. 3. ff. quando appell. ſit.*

Q. 1. An Pater filii, frater fratris, aliaque conjuncta perſona Rei conſanguinei ſui innocentiam deducere valeant?

7 Ignoti quoque Juris non eſt, quod Dominus poſſit ac debeat dari ſervo ſuo defenſor, *l. ſi cuidam. 2. C. de accuſ. l. ſervus. 11. ff. de publ. Judic.* Cur non igitur multo magis filius defendi poterit per patrem? Quæ enim ratio intereſſe pecuniarii admittit defenſionem ſervi, juxta *l. ult. ff. de condict. cauſ. dat.* ea certe major eſt in filio, ſi vel intereſſe operarum reſpexerimus, juxta *l. fin. ff. de his, qui dejec. vel. effud.* Quamvis illud facile obfuſcet affectionis ratio, ad quam potius eſt reſpiciendum, quæ cum major ſit in Patre, quam Domino, (nec enim ullus affectus paternum vincit, *l. fin. in pr. C. de curat. furioſ.*) relinquitur, ut vel ad exemplum Domini Patrem admittamus, vel fateamur, Legibus Romanis vilis mancipii cauſam liberale judicium vincere, quod abſurdiſſimum eſſet, Dom. Arum. *l 1. dec. 7. n. 27. & ſeqq.* quem ſequitur Matth. Steph. *in not. ad art. Ord. Crim. Car.* Vid. Ern. Cothman. *d. l.*

8 Quinimo non tantum parentibus, ſed & fratribus aliiſque conjunctis perſonis, inquiſiti conſanguinei ſui defenſionem allegare, ac deducere licere, easque propterea audiendas, nec a judicio repellendas, aſſerere haud vereor cum Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 2.* Tib. Decian. *in tr. crim. l. 5. c. 36. n. 4.*

Tum, quia publice intereſt innocentium cauſas defendi, *l. ſervum. 33. §. publice. ff. de procurat.* Quanto magis ergo cognatis atque conjunctis perſonis facultas hæc concedenda erit, ut quas liti alterius nomine ſe offerre poſſe conſtat, *l. 1. §. ult. ff. de poſtul. l. ſed & 35. ff. de proc l ſi quis. 3. §. ſed & ſi ff. jud. ſolv. l ſi vero. 5. §. hac autem verſ. vel qui affinit. ff. de his, qui dejec. cap. ſi duo. 6. §. ult. de procurat. in 6to.* 9

Tum, ob textum manifeſtum in *art. 47. Ord. Crim. Car.* In verb. **Oder aber auff Zulaſſung des Richters, die Zeugen, ſo der Gefangene oder ſeine Freumde deßhalb ſtellen wolten, wie ſich gebühret, ꝛc.** Et paulo poſt: **Solche obgemeldte Kundſchafft-Stellung auch dem Gefangenen oder ſeinen Freunden auf ihr Begehren, oder ohne gut rechtmäßige Urſach nicht abgeſchlagen oder aberkannt werden ſoll, ꝛc.** Ex quibus verbis patet, non modo inquiſitum, ſed & ejusdem cognatos & conſanguineos audiendos eſſe, ſi innocentiam inquiſiti demonſtrare velint. 10

Quemadmodum etiam pronunciav. gegen Sommern, *ad requiſ. Henr.* Schulbachs: Iſt einer, von welchem euer Frage meldet, wegen beſchuldigten Diebſtahls, deſſen er aber nicht geſtändig, zu Hafft gebracht worden; Ob er nun wohl ſeine *Defenſion* zu führen, ſich ſelbſten nicht erkläret; Da aber dennoch ſeine Brüder und Anverwandten darum anſuchen, und des Gefangenen Unſchuld auszuführen, ſich anerbieten würden, ꝛc. So würden ſie billig gehöret und zugelaſſen, und ehe und zuvor auf ſolche *Defenſion* zu Recht erkannt, möchte wider *Inquiſiten* ferner nichts fürgenommen werden, V. R. W. *M. Jan. A. 1629.* 11

It. verſus Gleinum: Dieweil *H. F.* in Schrifften geſuchet und gebeten, daß ihme ein Termin zu Ausführung ſeines Weibes Unſchuld benennet und angeſetzet werden möchte, ꝛc. So geſchicht ſolches billig, ꝛc. An Oſterhauſiſchen Richter und Schöppen, *M. Maj. A. 1631.* 12

Idque favor defenſionis poſtulat, quo etiam ſit, ut ipſemet Judex ex officio defenſiones Rei quærere, easque ſupplere, & quoquo modo adjuvare debeat, quamvis Reus hoc non petat, *l. ſi non. 19.* ubi Bartol. *ff. de pœn. l. 1. ff. de qu Auth. qui ſemel. C. quomod. & quando Judex.* Panorm. *in cap. veniens. n. 19. & 22 de accuſat.* Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de accuſ. n. 12.* Nic. Reuſner. *l 3. conſ. 4. n. 9. & l. 2. dec. 10. n. 13.* 13

Q. 2. Num judex defenſiones inquiſiti ex officio quærere, & ſupplere debeat?

Perinde ut & alias ea, quæ publicam cauſam attingunt, ex officio ſupplere Judex ſolet, Panorm. *in cap ſi conſtiterit. n. 15. de accuſ. per not. in cap. cum dilectus. de appellat.* Bartol. *& Dd. in l. 4. ff. de damn. infect.* 14

Quod non raro a Scabinis factum fuiſſe, eosque innocentiam Rei ex Actis aliquo modo colligentes ad exactiorem ejusdem deductionem ac probationem, certis interrogatoriis præſcriptis, teſtes denuo examinari juſſiſſe, memini. 15

Quin & judex inquiſitum, crimen conſtanter negantem, antequam ad ulteriora procedat, interrogare poterit, qua ratione de innocentia ſua ipſum docere queat, vel per ſe, vel per alios, *l. abſentem. 5. in pr. l. ſi non. 19. ff. de pœn.* Inprimis, numquid ſe eo tempore, die, hora, quibus crimen admiſſum fertur, cum aliis honeſtis perſonis in loco non ſuſpecto fuiſſe, oſtendere poſſit, unde liquido, quam longe abfuerit, quamque nihil horum in eum conveniat, apparere poſſit. 16

Quæ commonefactio ſæpiſſime admodum neceſ- 17

Digitized by Google

neceſſaria eſt, quippe uſu venire ſolet, ut ruſticiores, atque etiam plus æquo meticuloſi, veluti ſunt adoleſcentes, mulierculæ &c. innocentiæ ſuæ ſatis perite & prompte patrocinari, eamque pro magnitudine periculi vivis rationibus velut ad oculum demonſtrare ignorent; pietatis itaque ratio ſuadet, ut ejusmodi perſonis a Judicibus ſuccurratur, *arg. l. nec quicquam. 9. §. circa. 2. ff. de offic. Proconſul.*

18 Idque Imp. Carolus V. diſertis verbis obſervari juſſit in *Ord. Crim. art. 47. in pr.* So in dem itzt gemeldten Fall der Beklagte die angezogene Ubelthat verneinet, ſo ſoll ihme alsdenn fürgehalten werden, ob er anzeigen könnte, daß er der aufgelegten Miſſethat unſchuldig ſey, und man ſoll den Gefangenen ſonderlich erinnern, ob er könte weiſen und anzeigen, daß er auf die Zeit, als die angezogene Miſſethat geſchehen, bey Leuten, auch an Enden oder Orten geweſen ſey, dadurch verſtanden, daß er die vorgedachte Miſſethat nicht gethan haben könte; und ſolcher Erinnerung iſt darum Noth, daß mancher aus Einfalt oder Schrecken nicht fürzuſchlagen weiß, ob er gleich unſchuldig iſt, wie er ſich des entſchuldigen und ausführen ſoll, rc.

19 Et hoc ipſum eſt, quod *Pontif. Innocent. III.* reſcripſit in *c. qualiter. 24. §. debet igitur de accuſat.* eum nempe, contra quem eſt facienda inquiſitio, præſentem eſſe debere, & exponenda eſſe ei illa capitula, de quibus fuerit inquirendum, ut facultatem habeat defendendi ſeipſum; & non ſolum dicta, ſed etiam nomina ipſa teſtium eſſe ei publicanda, nec non exceptiones & replicationes legitimas admittendas; ne per ſuppreſſionem nominum infamandi, per exceptionum vero excluſionem, deponendi falſum audacia præbeatur. Quare etiam Reo non petenti, absque diſtinctione, an ſcientiam juris habeat, vel non, copiam indiciorum a judice dandam eſſe, ſtatuit & propugnat late Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 4. & ſeq.*

20 Ac licet de veritate purgationis, ipſius Rei delati vel Agnatorum ſumptibus ſit inquirendum; attamen ſi captivus aut ejusdem Agnati per pauperiem ſumptus ad teſtium productionem neceſſarios facere nequeant, ne indefenſi inſontes damnentur, ex publico impenſæ ſunt perſolvendæ, Hippol. de Marſil. *in pract. crim §. nunc videndum. n. 7.* Neque enim Reus indefenſus eſſe debet, *l. ult. in fin. C. de his, qui latron. l. factum. 12. & l. accuſatione. 17. C. de accuſ. l. 29. ff. de pœn.* Veluti hoc ita diſpoſitum reperitur in *Ord. Crim. Car. d. art. 47. in fin.* Wo aber der Verklagte, oder ſeine Freundſchafft, ſolchen obgedachten Koſten Armuth halben nicht ertragen oder erleiden möchte, damit denn nichts deſto minder das Ubel geſtrafft, oder der Unſchuldige wider Recht nicht übereilet werde: ſo ſoll die Obrigkeit oder das Gerichte den Koſten darlegen, und der Richter im Rechten verfahren.

21 SECUNDO obſervandum quoque eſt: Quando inquiſitus beneficio hoc ſibi competente uti poſſit? Ubi pro certo & indubitato tenendum, hoc ſemper inquiſitorio proceſſu durante ipſi licere. Etenim quia per inquiſitionem ſpecialem, eaque, quæ in proceſſu inquiſitorio peraguntur, Reus ſemper offenditur, utique proceſſu offenſivo durante inquiſitus defenſionem ſuam allegare, & offenſionem repellere poterit, *l. ut vim. 3.* ubi Jaſon *n. 17. ff. de juſt. & jur.* Cœpoll. *in conſ. crim. 44. n. 4. & conſ. 66. n. 3.* Hippolyt. *in l. unius. 18. §. cognitionem. n. 47. ff. de qu.* Quare ſive ante probationem delicti & teſtium depoſitionem, ſive poſtea, aut etiam poſt torturam peractam, inquiſitus ſe offerat, & innocentiam ſuam deducere velit, audiendus erit.

Idque in Proceſſu inquiſitorio absque dubio ita 22
obtinet: Accuſatione autem adverſus delinquentem inſtituta & formato proceſſu ordinario, accuſatus regulis proceſſus adſtrictus juris ordinem obſervare, ac non niſi in reprobatione ſibi permiſſa, im Gegen-Beweiß, innocentiam ſuam deducere, & probare tenetur. Idque practica fori Saxonici quotidie obſervat.

Hinc quæritur *Primo: Utrum inquiſitus Inno-* 23
centiam demonſtrare ac deducere volens, audiendus ſit, antequam ad articulos inquiſitionales reſponderit? Accidit enim ſæpius, ut delinquentes ſuper articulis inquiſitionalibus interrogati reſpondere nolint, innocentiam ſuam allegantes, ad ejusque probationem ſe offerentes, eo fine & intentione; ut proceſſum inquiſitorium avertant, & effugiant: Quo caſu an audiendi ſint, dubitari poteſt? Dnn. Scabini deſuper conſulti arbitrati fuere, bene advertendum eſſe, quidnam inquiſitus probare in-
tendat; etenim ſi dicat ſe minus gravatum, aut 24
crimen delatum tale non eſſe, propter quod inquiſitio adverſus honeſtam perſonam formari poſſit ac debeat, idque probare, & legitime deducere, ac per id capturam & Inquiſitionem avertere velit, dubium non eſt, quin admittendus ſit; ne ſcilicet facultas, exceptiones declinatorias opponendi, ipſi adimatur, ac inquiſito denegetur beneficium hoc, quo in proceſſu ordinario quilibet accuſatus gaudet, *l. exceptionem. 19. C. de probat. l. pen. & ult. C. de except.*

Q. 3. An inquiſitus innocentiam ſuam probare volens, admittendus ſit, antequam ad articulos inquiſitionales reſponderit?

At ſi inquiſitus hoc unicum agat, ut innocen- 25
tiam ſuam aliamve exceptionem probet, quo a pœna delicti ordinaria liberetur, putaverunt Domini, eum non audiendum eſſe, priusquam ad ar-
ticulos inquiſitionales reſponderit. Cujus aſſer- 26
tionis ratio manifeſta eſt: Siquidem reſponſio inquiſiti eſt inſtar litis conteſtationis, a qua Judicium incipit, *l. un. C. de lit. conteſt. c. ſuper quæſtionem. 27.* ubi Gloſſ. *in verb. litis exordium. X. de offic. & poteſt. Judic. delegat.* Felin. *ibid. n. 6.* Sicuti ergo exceptiones peremptoriæ in proceſſu ordinario non niſi poſt litis conteſtationem ſunt proponendæ, *l. ſi quis. 12. l. cum nondum. 4. & l. præſcriptionem. 8. C. de except.* ita etiam in proceſſu inquiſitorio non niſi facta inquiſiti reſponſione, defenſio ejus-
dem admittenda & recipienda erit: Nam & eæ- 27
dem fere ſolennitates in inquiſitione, quæ in accuſatione deſiderantur; quippe in cujus locum ea ſuccedit, *c. qualiter & quando. 17. X. de accuſat.* Bart. *in l. 2. §. ſi publico. ff. de publ. jud.* Et in hanc ſententiam videtur etiam inclinare Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 49. n. 11. in fin.* quando ſcribit: *Plerumque ſolent fieri quædam comparationes præventoria petendo copiam indiciorum &c. cum tamen adhuc non ſit formatus proceſſus informativus, ſive inquiſitio ſpecialis, ut eludant judices imperitos. Debet igitur judex prius formare ipſam inquiſitionem ſpecialem, ſive proceſſum offenſivum, & deinde ſervatis ſervandis poterit dari copia inquiſito.*

Et ita pronunciat. Marco Sommern in Ziegenrück: Daß 28
Inquiſitus vor allen Dingen auf die verfaßte *Inquiſitional-*

Digitized by Google

tional-Articul ſich einzulaſſen und zu antworten ſchuldig, ehe und zuvor ſolches geſchicht, mag er mit Ausführung ſeiner Unſchuld, dazu er ſich anerboten, nicht zugelaſſen werden; Er wolte denn ſo viel darthun und beybringen, daß der *Inquiſitions-Proceß* aus erheblichen und rechtmäßigen Urſachen wider ihn nicht anzuſtellen wäre. Auf ſolchen Fall würde er vor gethaner Antwort mit der anerbotenen *Defenſion* billich gehöret, V. R. W. *M. Maj. A. 1626.*

29 *It. Quæſt. in* Freyburg: Daß vor allen Dingen *Inquiſit* Brieff und Siegel, daraus dieſer *Inquiſition-Proceß* ſich angeſponnen, zu *recognoſciren*, und auf die verfaßten *Inquiſitional-Articul* zu antworten, und ſich einzulaſſen ſchuldig, und wenn ſolches alles geſchehen, ergehet ſo denn auf des *Inquiſiti Defenſion*-Schrifft in der Sachen ferner was recht iſt, V. R. W. *M. Dec. A. 1630.*

30 *Secundo* quæritur: *An Reus confeſſus delictum, non obſtante hac confeſſione, poſſit ad evitandam condemnationem aliquid ad defenſionem ſuam adducere, & ſi hoc facere, ac innocentiam ſuam probare velit, num admitti debeat?* Quod affirmare non dubito cum Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 55. & Grammat. conſ. 16.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſ. n. 12 verſ. ſed etiam poſt conclusionem in cauſa, &c.*

Q. 4. Num Reus delictum jam confeſſus ad Probationem Innocentiæ ſit admittendus?

31 Etſi enim inquiſitus ſemel crimen confeſſus fuerit; attamen multa intervenire poſſunt, quæ ipſum a pœna ordinaria liberare queant: Veluti ſi Judex ſit incompetens, coram quo facta confeſſio in vim judicialis confeſſionis non valet, Alex. *in l. ſervus. n. 3. ff. de jurejur. & l. magiſtrat. ff. de juriſdict. omn. judic.* aut ſi extorta fuerit confeſſio promiſſione impunitatis, vel facta in tormentis, abſque legitimis indiciis præcedentibus: qualis confeſſio abſque dubio ad condemnandum non ſufficit, Gloſſ. *in l. quæſtionis habenda. ff. de quæſt.* Foller. *in pract. crim. fol. 307. n. 1.* Hippolyt. de Marſil. *in l. d. pr. n. 24. ff. de quæſt.* Brun. *de indic. & tort. fol. 234. n. 3.* aut ſi non conſtet de delicto; nam ubi aliter non apparet de crimine, quam per confeſſionem delinquentis, non debet Reus ex ſola confeſſione condemnari, Hippol. de Marſil. *in pract. crimin. §. poſtquam. n. 48.* Poſſet itidem Reus allegare minorennitatem, vel quod confeſſio ſua non fuerit pura & abſoluta, ſed cum aliqua qualitate adjecta: Quo caſu non poſſet, nec deberet, pro parte acceptari, & pro parte ſperni, juxta doctrinam Bartol. *in l. Aurelius. §. idem quæſivit. n. 2. ff. de liberat. legat.*

32 Hæc aliaque ſi inquiſitus confeſſus ad ſui defenſionem allegat, & probare velit, dubium non eſt, quin admitti, & audiri debeat; ne innocens ad pœnam trahatur, Jul. Clar. *d. q. 55.*

33 Quin & ſi Reus confeſſionem a ſe ſponte factam revocare, & contrarium probare velit, audiendum eum eſſe tradit Jul. Clar. *d. qu. 55. n. 18.* Poterit namque docere, confeſſionem fuiſſe erroneam, & errorem probare; quo caſu inquiſiti defenſionem repellere admodum durum eſſet: Idemque ſentit Aeg. Boſſ. *in tit. de confeſſ. n. 6.*

34 *Quare non modo confeſſum, ſed & jam condemnatum Reum, innocentiam & defenſionem probare volentem, ante executionem pœna adhuc audiendum eſſe, reſpondimus* gegen Pirna an die Gerichte: Dieweil der Gefangene *B. G.* als ihme unſer jüngſtertheilter Recht-Spruch, und die ihme darinnen zuerkannte Todes-Straffe angekündiget, auch zu deſſen *Execution* ein gewiſſer Tag angeſetzet werden, ſich hefftig darüber beſchweret, als wenn ihme vor GOtt und der Welt zu viel und unrecht geſchehe, vorwendende, daß alles, was er bekannt, aus groſſer Furcht und Schrecken unſchuldiger Weiſe geſchehen, rc. So will zu unſerer und euerer beſſerer Verwahrung von nöthen ſeyn, daß, ehe und zuvor die zuerkannte Todes-Straffe an ihm *exequiret* wird, damit er ſich übereilens nicht zu beſchweren haben möge, noch einſten vernommen werde, ob er ihm denn ſeine vorgeſchützte Unſchuld auszuführen getraue, und auf'n Fall er ſich darzu erbeut, wird ihme eine Monats-Friſt darzu verſtattet, und nachgelaſſen, rc. V. R. W. *M. Nov. A. 1630.*

Pariter fuit pronunciatum Senat. in Mügeln, *M. Dec. A. 1630.*

35 *Tertio* quæritur? *Num inquiſitus, qui ad deductionem innocentiæ ſuæ admiſſus, nil probavit, denuo ſe offerens audiri debeat?* Sane ſi de malitia inquiſiti conſtet, eumque non niſi effugia frivola & inania quærere appareat, quin repellendus ſit, dubium vix eſſe poterit.

Q. 5. Num inquiſitus ad probationem defenſionis ſemel admiſſus, non probata ea, denuo admitti debeat?

36 At ſi defenſionis cauſam ſeu qualitatem & fundamentum aliquod novum, quod veritatis ſpeciem habeat, alleget, aliosque teſtes producat, non tantummodo ſecunda, ſed & tertia, aut quarta vice ipſum audiendum eſſe puto. Quod & ſenſiſſe videtur Nic. Reuſner. *l. 3. conſil. 4. n. 7.* ubi tradit, Reum pluribus defenſionibus non ſolum diverſis, ſed etiam contrariis uti poſſe, per *l. cum. 25. in pr. ff. de prob. l. 5. & 8. ff. de except. l. ſi quidem. 9. C. eod. tit.*

37 Etenim non de tritico legato, vel glande legenda, ſed de vita & ſalute hominis hic agitur: Quare caute ac provide agendum, nec quicquam intermittendum eſt, quod ad liberationem inquiſiti, ac innocentiæ probationem facere poteſt, *l. addictos. 29. C. de appell. art. 47. Ord. Crim.* Matth. Stephan. *in not. ad art. 66. Ord. Crim. Car.*

38 *Reſpondimus in h. m. Joh. a* Lützow: Wenn gleich *Inquiſit* in ſeiner geführten *Defenſion*, derer er ſich allbereit zu zweyen unterſchiedenen mahlen gebrauchet, ſeine gerühmte Unſchuld, wie recht, nicht dargethan noch erwieſen: da er aber dennoch ander Geſtalt und noch einſten aus andern Grund und Urſachen ſeine Unſchuld auszuführen ſich anbieten, und zu ſolchem Ende gewiſſe Zeugen angeben würde, rc. So wird er, damit er ſich übereilens nicht zu beſchweren habe, zu allem Uberfluß binnen gewiſſer Zeit, ſo ihme hierzu anzuſetzen, damit nochmahls zugelaſſen, und die Zeugen von euch abgehöret, V. R. W. *M. Jan. A. 1626.*

39 TERTIO, notandum etiam: Quid pro obtinenda innocentia probari debeat, & in quonam inquiſiti defenſio conſiſtat? Id quod regula aliqua certa definiri non poteſt; neque enim omnia delicta indifferenter æqualia ſunt, minus vero pari modo ac ratione committuntur, minime autem omnium in quovis crimine ſimiles atque eædem qualitates & facta occurrunt, quibus delinquens ſeſe tueri poteſt. 40 Quare omnibus ac ſingulis cujusque delicti circumſtantiis probe perpenſis, inquiſitus diligenter advertat, num cauſa ſufficiens ſe offerat, quæ ipſum vel ab omni ſupplicio liberare, vel ad minimum a pœna ordinaria eximere queat: Quam ſi invenerit, habet, de quo ſibi gratuletur, omnibusque modis laborabit, ut cauſam innocentiæ prætenſam ſufficienter ac plene probet.

Q. 6. Quidnam pro obtinenda innocentia Reus probare debeat?

41 In genere autem ad probandam innocentiam ſufficientia ſunt argumenta, quibus probatio delicti vel ex perſona, vel depoſitione teſtium impugnatur, & refellitur; aut contrarium contrariis probationibus demonſtratur: Vel ſi ejusmodi exceptiones afferantur, & probatæ reddantur, quæ delinquentem regulariter a pœna liberant; ut furor, nimia & immoderata ebrietas, ignorantia,

caſus

Digitized by Google

caſus fortuitus, aliæque, quæ mitigationem, vel remisſionem pœnæ inducunt: Quarum plurimas refert Andr. Tiraquell. in tr. de cauſ. pœn. temper. Et vid. infra q. 143. 144. 145. 146. & ſeqq.

42 In ſpecie vero Inquiſitis plurimum commodi
& adjumenti afferunt omnes illæ cauſæ, ex quibus
pœnam cujusque delicti remittendam, ac quan-
doque mitiorem aliquam extraordinariam irro-
43 gandam eſſe, probavi ſupra P. 1. & 2. veluti ſunt,
in crimine Homicidii moderamen inculpatæ tu-
telæ, quando non dolo, ſed coacte, ob vitæ, cor-
poris, honoris, facultatumque defenſionem cædes
perpetratur, l. 45. §. pen. ff. ad L. Aquil. l. 2. l. 3.
& l. 4. C. ad L. Cornel. de ſicar. Ge. Obrecht. in tr. de
defenſ. c. 12. per tot. & c. ult. n. 25. & ſeqq. Matth.
Coler. P. 1. dec. 116. n. 2. Jul. Clar. l. 5. ſent. §. homi-
cidium. n. 24. Andr. Gail. l. 2. obſerv. 110. n. 9. &
ſeqq. Jod. Damhouder. in prax. crim. c. 76. n. 2. &
ſeq. Græv. 2. Concl. 110. Conſ. 1. n. 1. & 2. Vide P. 1.
qu. 28. q. 29. 30 31. 32.

44 Cædes in rixa ſive tumultu perpetrata, ubi occiſor certo ſciri nequit, ideoque nec cuiquam ordinaria gladii pœna imponenda eſt, Conſt. El. 7. P. 4. Matth. Weſenb. in paratit. ff. ad L. Cornel. de ſicar. n. 29. Aeg. Boſſ. in tit. de homicid. n. 26. & 27. Jul. Clar. d. §. homicidium. n. 37. Joh. Harpprecht. ad §. item L. Corn. de ſicar. 5. Inſt. de publ. jud. n. 46. Mod. Piſt. vol. 2. conſ. 4. Andr. Gail. l. 2. obſ. 109. Jac. Menoch. de arbitr. judic. qu. Cent. 4. caſ. 362. Jod. Damhoud. in prax. rer. crim. c. 76. n. 24. Ant. Teſſaur. dec. 3' n. 5. Roland. a Valle. vol. 2. conſ. 6;. n. 10. & ſeqq Vide ſupra P. 1 q. 25.

45 Carentia doli, qui ſi non adeſt, homicidii pœna locum ſibi non vendicat, l. 1. C. ad L. Corn. de ſicar. l. qui injuria. 53. ff. de furt. l. quod reipubl. 33. ff. de injur. l. cum autem. 23 §. excipiuntur. ff. de adil. edict. Hippol. de Marſil. ad L. Corn. §. cum quidam. n. 3. ff. ad L. Corn. de ſicar.

46 Unde culpoſum homicidium non niſi pœna arbitraria, l. 4. §. 1. ff. ad L Corn. de ſicar l. 4. C. ad L. Jul. de adult l. 31. & l. 41. §. pen. ff. ad L. Aquil. Ord Crim. Car. art. 146. Clar. de §. homicid. n. 3. Jac. Menoch. de arbitr. judic. qu. l. 2. caſ. 324. n. 1. & 12. Hippolyt. ad l. 1. §. divus. n. 52. ff. ad L. Corn. de ſicar.

47 Caſuale vero plane nulla pœna punitur, l. 1. §. 3. in fin. ff. ad L. Corn. de ſicar. l. 1. l. 5. C. eod. tit. l. 9. in fin. l. 11. in pr. l. 31. & l. 51. in fin. ff. ad L. Aqu. Ord. Crim Car. art. 146. Jod. Damhoud. in prax. rer. crim. c. 85. in fin. Andr. Gail. l. 2. obſerv. 110. n. 38 & ſeqq. Jac. Boulen. in repet. l. capitalium. §. famoſos. n. 150. ff. de pœnis. Vide ſupra P. 1. qu. 27.

48 Aut ſi percusſio ſeu vulnus inflictum non fuerit lethale, nec occiſus ex vulnere, ſed culpa Medicorum, malo regimine, vel alia ex cauſa & ſymptomate ſuperveniente deceſſerit, Ant. Gomez. tom. 3. var. reſol. c 3. n. 28. 29. Proſp. Farin. P. 5. Oper. Crim. qu. 127. n 1. Jod. Damhouder. in prax. crim. c. 75. n 1. Quin etſi vulnus mortale fuerit, attamen inſpectio cadaveris occiſi judicialis, Medicis ſeu Chirurgis juratis adhibitis, & facta vulneris ſectione, non præceſſerit, ordinaria pœna haudquaquam obtinebit, juxta art. 149. Ord. Crim. Carol. prout pluribus demonſtravi ſupra P. 1. quæſt. 26.

49 Pariter in crimine Parricidii & Infanticidii a pœna ordinaria culei, vel rotæ in caſu fluminis & aquæ deficientis, excuſatur, qui Parricidium vel Infanticidium commiſit abſque animo, & propoſito occidendi, l. 1. ff. ad L. Pomp de parricid. Ord. Crim. Carol. art. 131. Conſt. Elect. 3. P. 4. Tiber. Decian. in tract. Crim. l. 9. c. 15. n. 1. Petr. a Plach. in epit. delict. l. 1. c. 22. n. 34. Boniſ. de Vitalin. in rubr. de parricid. n. 5. in fin. Proſp. Farinac. P. 5. Oper. crim. q. 120. n. 182. Vide ſupra P. 1. q. 15. Vel ſi de corpore delicti per aſpectum Cadaveris non conſtet: Quo caſu vel pœna gladii, concurrentibus indiciis probabilibus & urgentibus; vel fuſtigationis pœna ad nudam inquiſiti confesſionem, irroganda eſt: Prout dixi ſupra P. 1. qu. 16.

Vel ſi parricidium non conſummatum, aut ex iracundiæ calore perpetratum fuerit: De quibus aliisque caſibus, pœnam parricidii ordinariam mitigantibus, vide ſupra P. 1. qu 17. & 18. 50

Simili quoque modo in crimine Adulterii 51
pœna gladii ordinaria mitiganda eſt, quando re-
conciliatio vel remisſio conjugis intervenit, Conſt.
El. 19. P. 4. ubi Dan. Moller. n. 4. Nic. Boer. dec.
297. n. 1. & 2. Lud. Gilhauſ. in arbor. jud. crim.
c. 2. tit. 18. n. 21. Matth. Coler. P. 2. dec. 176. n. 15.
Jod. Damhouder. in prax. rer. crim. c. 80. n. 45.
ſive expreſſa, ſive tacita fuerit, Dan. Moller. ad
dict. Conſt. 19. n 21. Virg. Pingitz. q 97. n. 4. Matth.
Berlich. P. 4 concl 27. n 104 Vel etiam præſum- 52
pta; quando nimirum poſt mortem alterutrius
conjugum, ſuperſtes convincitur adulterii com-
misſi, eo tempore, cum conjux adhuc viveret,
Dan. Moller. l. 3. ſemeſt. c. 13. n 2 Lud. Gilhauſen
in arbor. judic. crim. c. 2. tit. 18 n. 21. Vide ſupra
P. 2. q. 55.

Item, quando adulterii crimen a ſponſo, vel in ſponſam committitur: Quod delictum etiam mitiori ſupplicio coërceri debet, Petr. Heig. P 2. q. 18. n. 30. Matth. Coler. P. 2. dec. 176 n. 37. Vid. ſupra P. 1. q. 56. 53

Aut cum conjuge alterius, quæ meretricio more vixit, Bartol. in l. ſi uxor. 13 ff. ad L Jul. de adult. n. 1. & 3. Aeg. Boſſ. de Coit. damn. & punibil. n. 23. Petr. Heig. P. 2. qu. 29. n. 23. & ſeqq Vid. ſupra P. 2. q. 57. 54

Vel cum viro aut uxore conjugata, a conjuge ſuo deſerta, arg. l. 11 §. 12. ff. ad L. Jul de adult. c. in præſentia 19 ext. de ſponſ. ubi Gloſſ. in verb. viris. Ang. Aretin. in tr. malef. verb. che chai adulterato n. 45. Lud. Gilhauſ. in arbor. jud. crim. c. 2. tit. 8. n. 8. Vide ſupra P. 2. q. 58. 55

Aut ſi a die commisſi adulterii quinquennium fuerit elapſum, l. miles. 11. § adulterii 4. & l. maritus. 29. §. 5. 6. & 7. ff ad L. Jul. de adult. l. adult. 5. & l. 28. C. eod. tit Joh. Zanger. de except. P. 3 c. 10. n. 213. Joh. Schneidewin. in tit. Inſt de Uſucap. ſub rubr. de ſpecieb præſcript. n. 49 Jul. Clar. l. 5. ſent. §. adulterium. n. 20. Lud. Gilhauſ. in arbor. judic. crim. c. 2. tit. 18. n. 25. Vid. ſupra P 2 q. 59. 56

Vel ſi adulter crimen confeſſus fuerit, altera vero pars, cum qua adulterium commiſſum perhibetur, abſens ſit, ejusque confesſio haberi nequeat, Dan. Moller. l. 2. ſemeſt. 37. Aut. Conſult Conſt. Sax. tom. 2. P. 4 q. 21 Mod. Piſtor. P. 2. q. 52. Hartm. Piſtor. obſerv. 33. Matth. Coler. P. 1. dec. 235. Vid. ſupra P. 2. q. 60. 57

Aut ſi adulterii reus prætendat conjugis impotentiam, morbum, errorem, vel ignorantiam, divortium quoad thorum & menſam: Quibus aliisque caſibus adulterii pœnam mitigandam eſſe, dixi & probavi ſupra P. 2. qu. 61. 58

Digitized by Google

59 Idemque fit in reliquis carnis delictis, ut Bigamia, Stupro, Fornicatione, Inceſtu, Lenocinio, Sodomia, &c. In quibus etiam juſtis ex cauſis pœnam jure conſtitutam mitigandam eſſe, dixi *ſupra P. 2. q. 66. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 76. &c.* ubi de criminibus iſtis fuit tractatum.

60 Neque res aliter ſe habet in crimine furti, pro quo ſuſpendii pœna jure quidem conſtituta eſt, attamen multis caſibus mitigari ac remitti debet; veluti ſi res furto ablata domino ſuo reſtituatur, juxta tradita *ſupra P. 2. q. 80.*

61 Aut ſi de crimine furti commiſſi, an revera iſtud ſit perpetratum, certo non conſtet, *Conſt. El. 33. P. 4.* Vid. *ſupra P. 2. qu. 81.* Vel ſi Reus minorem ætatem prætendat. Vid. *P. 2. q. 82.*

62 Aut ſi furtum ratione rerum ablatarum alteriusve qualitatis morte puniri nequeat; quale eſt furtum herbarum, ferarum, beſtiarum, piſcium, cancrorum, &c. Vel in rebus fidei alicujus commiſſis perpetratum fuerit, de quibus late ſuo loco dictum, *P. 2. q. 83. 84. 85.*

63 Similiter in crimine Incendii, a pœna ignis ordinaria exemptus eſt, qui nullo prorſus dolo, ſed culpa deliquit, Bartol. *in l. 1. ff. de offic. præfect. vigil.*
64 *n. 5.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. q. 110. n. 17.* Aut qui minorennitatem vel ſimplicitatem prætendit;
65 Aut qui pœnitet crimine incendii nondum perfecto & conſummato, Matth. Coler. *P. 1. dec. 186. n. 2.* Vid. *ſupra P. 1. q. 39.*

66 Idem prorſus accidit in reliquis delictis & criminibus, in quibus ſupplicium cujusque delicti jure conſtitutum, juſtis ex cauſis ceſſat, & quandoque mitior pœna irrogari ſolet: Prout pluribus ſpeciatim demonſtravi in tractatione & explicatione cujusque criminis, quæ hic repetere ſuperſedeo.

67 Hæc aliaque ſi inquiſitus ad ſui defenſionem & innocentiam prætendat, ac propterea a pœna liberari velit, debito & legitimo modo procedere, & cauſam innocentiæ prætenſam probare debet. Unde QUARTO noſſe oportet: Quomodo rite ac legitime in deductione innocentiæ ſit procedendum? Ad quod Illuſtriſſimus Dn. Elector Saxon. reſpondet in *ord. pol. de A. 1612. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* in verb. Und da er zu ſeiner Defenſion etwas dienlich erachtet, ſolches in Schrifften, die Zeugen gleichenfalls darüber zu befragen, übergeben möge, verſtattet würde, jedoch daß dieſes alles ſummariſcher Weiſe geſchehe, und kein ordentlicher Proceß daraus gemacht, noch auch langwierige Delation und Friſt
68 gegeben werde. Ex quo patet, cauſam innocentiæ teſtibus probandam eſſe, quod ipſum tamen ſummariter fieri debet, extra ordinarium proceſſum & abſque multis circuitionibus; nam & alias in proceſſu inquiſitionis celeriter procedendum eſt, *tot. tit. C. ut intra cert. temp. qu. crim. l. properandum. 13. C. de jud.* ne Reus diuturna cuſtodia affligatur, *l. 1. & tot. tit. C. de cuſtod. reor.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſat. n. 12. verſ. item quod celeriter, &c.*

Q. 7. Quibus modis in deductione innocentiæ in foro Saxonico ſit procedendum?

69 Hinc moribus fori Saxonici hactenus triplex modus procedendi obtinuit: Aut enim 1. Inquiſitus cauſas & argumenta innocentiæ judici ſignificat, eaque ſimul articulis inquiſitionalibus includit, & teſtes ſuper iis examinari rogat. 2. Aut peculiares articulos defenſionales quibus argumenta innocentiæ continentur, judici exhibet, teſtesque producit, ac eos deſuper examinari facit. 3. Vel etiam abſque productione teſtium, argumenta defenſionis ſuæ, quæ vel in jure forſan conſiſtunt, vel jam in inquiſitione probata fuerunt, pro informatione judicis in ſcriptis diſputat, deductionem innocentiæ conficit, vulgo eine Defenſion-Schrifft, eamque Judici exhibet.

Quamvis & haud raro defenſionalibus articulis 70
exhibitis, teſtibusque productis & examinatis, eorundem atteſtata ab advocatis diſputari, & ſic una cum teſtium depoſitione deductio innocentiæ in ſcriptis exhiberi ſoleat.

Quare inquiſito liberum eſt, num uno, vel alio 71
modo, quo pro ratione cujusque delicti & circumſtantiarum concurrentium ſibi magis proſpectum arbitratur, uti, ac qualiter innocentiam ſuam docere & demonſtrare velit, modo caveat, ne limites inquiſitorii proceſſus excedat, multas ambages ac circuitiones uſurpando, & inquiſitorium proceſſum in ordinarium commutando: Quod nullatenus permittendum eſt, juxta *d. ord. pol.* in verb. jedoch daß es ſummariſcher Weiſe geſchehe, und kein ordentlicher Proceß daraus gemacht werde.

Quo & verba faciunt D. Auguſti El. in *Reſcripto Scab. inſinuato M. Jan. A. 1579.* ibi: Sonder- 72
liche Interrogationen aber zu übergeben, die Gezeugniß zu diſputiren, und andere Weitläufftigkeit, dadurch nur die Sachen vergeblichen aufgehalten, die Richter müde gemacht, und der Verbrecher offtermahls der wohlverdienten Straffe entzogen wird, haben wir in unſern Landen in Inquiſitions-Proceſſen nicht verſtatten wollen. ꝛc. In proceſſu namque inquiſitorio ſummarie, & ſublato (quod dicitur) velo procedendum eſt abſque longo litis ſufflamine: Siquidem Reipublicæ intereſt, omnibus modis providere, ne delicta maneant impunita, *l. 51. §. æſtimatio autem. ff. ad L. Aquil.* Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 32.*

Eaque cauſa eſt, quod nec interrogatoria judi- 73
cis admittantur ad articulos inquiſiti defenſionales, perinde ac vice verſa ad articulos inquiſitionales ſeu probatoriales inquiſitus interrogatoria conficere prohibetur, prout dixi *qu. præc. n. 18.*

Notandum autem eſt, quod in favorem defen- 74
ſionis multa admittantur, quæ regulis Juris alias contrariari videntur, Dan. Moller. *ad Conſt. El. 23. n. 13. P. 4.* Hippolyt. de Marſil. *in l. 1. §. ſi quis ultro. n. 98. & ſeqq. ff. de qu. & in pract. crim. §. opportune. n. 7. & ſeqq.*

Quale eſt, quod ad defenſionem rei ejusque 75
innocentiam probandam unicus etiam teſtis ſufficiat, & quælibet ſemiplena probatio pro plena & ſufficienti habeatur, Aeg. Boſſ. *in tit. de opp. cont. teſt. n. 72.* Joſ. Maſcard. *de prob. l. 1. concl. 491. n. 17. & 18. & l. 2. concl. 904. n. 10.* Proſp. Farin. *de teſtib. tit. 6. qu. 63. n. 42.* Gabr. *tit. de teſtib. l. 1. concl. 1. n. 37.* Unde fit, quod teſti etiam unico non jurato pro inquiſiti defenſione deponenti credatur, ſi nempe propter ejus abſentiam depoſitio jurata haberi nequeat.

Prout Dn. Scab. reſpond. Præf. Rochlicenſi: Ob wohl der Gefangene ſich zu der *articulirten* Entleibung bekannt, dieweil er aber dennoch darneben fürwendet, daß ihme der Entleibte zuvor zwey Maulſchellen gegeben, welches der eine Zeuge, Friedrich von Rochsberg, gleichfalls ſummariſcher Weiſe ausgeſaget, und alſo ſeine Ausſage mit des Gefangenen Bericht etlicher maſſen übereinkömmt; mit ſelbigem Zeugen es aber nunmehr dieſe Gelegenheit hat, daß derſelbe über allem angewandten Fleiß nicht wiederum erlanget, und alſo nicht vereydet werden kan, daran der Gefangene keine Schuld hat, ꝛc.

So

So mag auch der Gefangene wegen der begangenen
und bekanten Entleibung am Leben nicht geſtrafft wer-
den: Er wird aber gleichwohl wegen des bey der *De-
fenſion* begangenen *Exceſſus* mit Staupenſchlägen des
Landes ewig billich verwieſen, V. R. W. *M. Oct.
A. 1612.*

76 Item, quod teſtes de credulitate admittan-
tur, modo cauſam credulitatis dicant, Felin. *in cap.
quoties. n. 18. extr. de teſtib.* Jaſon. *in l. ut vim. n. 4.
ff. de juſt. & jur.* Proſp. Farin. *de teſtib. tit. 7. qu. 68.
n. 77. & 78. ubi plurimos pro hac ſententia allegat*
77 *Dd.* Ex eodem quoque fundamento aſſerendum
eſt, quod ad defenſionem inquiſiti pater, mater,
filius, frater, aliique conſanguinei, & teſtes alias
inhabiles admitti, eorumque depoſitioni credi de-
beat; prout late demonſtrant Proſp. Farin. *de teſtib.
qu 54. n. 117. & q. 62. n. 90.* Bart. *in l. parentes. n. 1.
C. de teſt.* Crot. *de teſt. P. 3. n. 30.* Ant. Gabr. *de teſtib.
concl. 14. n. 10.* Jac. Men. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſ.
104. n. 6.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 12. n. 23.*
Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 24.* Joſ. Maſcard. *de
prob. l. 2. concl. 904. n. 1.* Henr. Bocer. *in tr. de qu.
& tort. c. 3. n. 167.* Quod maxime verum eſt,
78 quando ejusmodi teſtes ſoli, crimini interfuerint,
nec alii haberi queant.

It. Quod præſumptionibus & conjectu-
ris innocentia quandoque probetur; ut ſi accuſa-
tus effugere potuerit, & non fugerit; vel ſi ſua
ſponte ſe præſentet judici, aut carcerem ingredia-
tur; aut ſi accuſator in cauſa procedere nollet, de
quibus vid. Jac. Menoch. *l. 5. de præſumpt. præſ. 48.
n. 10. & ſeqq.* Unde ſæpius pro obtinenda inno-
centia juramentum purgationis Reo injungitur,
Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 45. & 46.*
Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 63. n. 4.* Quæ tam in
practica, quam Elect. Sax. Scabinatu in pronun-
ciando ſic obſervantur.

Q. 8. An in probatione defenſionis credendum ſit teſtibus non juratis?

79 Cæterum, quia dictum fuit, in deductione
innocentiæ ac defenſionis, ſummarie eſſe proce-
dendum, juris ordine non ſervato, (ſummariſcher
Weiſe, und damit kein ordentlicher Proceß daraus
gemacht werde) uti verba habent *Ord. pol. d. tit.*
von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* 1. quæritur: *An te-
ſtium depoſitio ad articulos defenſionales neceſſario
jurata eſſe debeat, an vero in deductione defenſionis*
80 *etiam non juratis teſtibus credendum ſit?* Quod po-
ſterius forſan quis exiſtimare poſſet, propterea
quod ſummaria dicatur teſtium depoſitio, quæ ju-
rata non eſt, ideoque & Reſcriptum Electoris
de A. 1579. eo loco, ubi de inquiſiti defenſione
agitur, ſimplicis tantummodo depoſitionis men-
tionem facit, nec juratas atteſtationes requirit, *in
verb.* und die Zeugen darauf, ſo wohl als auf die Ar-
ticul verhöret, ꝛc.

81 Verum inſpectis accuratius verbis dicti Re-
ſcripti, ex iisdem contrarium haud obſcure proba-
tur: Conjungitur etenim depoſitio teſtium ad ar-
ticulos defenſionales, cum eorundem atteſtatio-
nibus ad inquiſitionales articulos, *in verb.* ſo wohl
als auf die Articul, ꝛc. unde inferre licet, talem
eſſe debere depoſitionem ad articulos defenſiona-
les, qualis eſt atteſtatio ad inquiſitionales articu-
los. Atqui in inquiſitione non niſi juratis teſtibus
creditur, & atteſtationes teſtium ad inquiſitiona-
les articulos juratæ ſint, neceſſe eſt, uti liquet ex
verbis præcedentibus dicti Reſcripti, (darüber die
Zeugen, auf vorgehende würckliche Leiſtung des ge-
wöhnlichen Zeugen-Eydes, verhören laſſe, ꝛc.)
Ergo & talis depoſitio teſtium ad defenſionales ar-
ticulos eſſe debet.

Idque etiam juri communi convenit, quo te- 82
ſtes absque juramento examinati nil probant, *l. te-
ſtium. Cod. de teſtib.* Andr. Gail. *l. 1. obſerv. 101. n. 1.*
Franc. Vivius *opin. 931. n. 1. & 4.* Aegid. Boſſ. *in tit.
de oppoſit. cont. teſt. n. 81.*

Quod adeo verum eſſe puto, ut, licet iidem 83
teſtes, qui ad inquiſitionales articulos jam antea
examinati fuere, & jurato depoſuerunt, ab inqui-
ſito reproducantur, denuo tamen jurare tenean-
tur: Prius namque juramentum præſtitum eos ul-
terius non obligat, quam ad veritatem dicendam
ad articulos inquiſitionales, perinde ut teſtis pro-
ductus in probatione, in reprobatione reprodu-
ctus denuo jurare obſtringitur, quo ad reprobato-
riales quoque articulos veritatem deponat.

Reſpondimus ita ad conſultat. Abrah. Heriſchens: Iſt we- 84
gen begangener Entleibung wider *M. H.* zu Cotbus
Inquiſition angeſtellet worden, welcher ſeine *Defenſion*
zu führen ſich anerbothen, und neben andern auch
Jacob Webern, *George* München, und Matthes Raſch-
nicken zu Zeugen angegeben. Ob nun wohl dieſelbe
hiebevor allbereit bey gehaltener *Inquiſition* den Zeu-
gen-Eyd abgeleget, dannenhero ſie vom neuen zu ſchwe-
ren ſich verweigern wollen, ꝛc. So haben ſie ſich doch
anitzo damit nicht zu behelffen, ſondern ſie ſeyn den
Zeugen-Eyd, ehe und zuvor ſie auf die übergebene
Defenſionales abgehöret werden, noch einſten zu leiſten
ſchuldig, V. R. W. *M. Sept. A. 1626.*

Iisdem formalibus pronunciatum fuit in caſu ſimili, am
Rath zu Mitweyda, *M. Nov. A. 1626.*

2. Quæritur: *Quodnam temporis ſpatium* 85
*competat inquiſito ad deductionem & probationem
innocentiæ ſeu defenſionis?* Sane *Ord. pol. de A.
1612. in tit.* von Juſtitien-Sachen, *n. 5.* celeriter
& absque longa dilatione defenſionem deduci,
ac probari jubet, *in verb.* noch auch langwierige
Dilation und Friſt gegeben werde, ꝛc. certum
autem tempus non exprimit, nec inquiſitum ad
certum quoddam & definitum ſpatium adſtrin-
git; quare judicis arbitrio hoc relinquendum eſſe
puto, *arg. l. 1. §. 2. ff. de jure deliber.* Et ſane pro 86
qualitate criminis & ratione circumſtantiarum,
judex certum tempus definire poterit. Etenim
ut maxime ſpatium unius menſis (eine Monats-
Friſt) ad deductionem innocentiæ regulariter ſuf-
ficere videatur: attamen ſi teſtes ex locis remo- 87
tioribus producantur, vel argumenta difficilis
probationis afferantur, ſpacium iſtud duplicari,
vel triplicari, quandoque etiam ſpatium legitimæ
probationis, ſcilicet ſex ſeptimanarum & trium
dierum, concedi ſolet inquiſitis; prout practica
fori Saxonici docet.

Q. 8. Quodnam temporis ſpatium competat inquiſito ad deductionem & probationem innocentiæ ſeu defenſionis?

3. Quæritur: *Num ex parte inquiſiti ad de-* 88
*ducendam & probandam ejusdem innocentiam Ad-
vocatus intervenire queat, cujus ope & auxilio inqui-
ſitus utatur?* Quod affirmare non dubito; etſi
enim inquiſiti procurator regulariter non admit- 89
tatur, ut qui nec Dominus litis eſt, nec in eum ſen-
tentia capitalis ferri poteſt, *l. procuratoribus. 22. cum
l. ſeq. C. de procurat. l. 1. C. de ſentent. & interloc.
omn. judic.* Felin. *in c. meminimus. n. 5. de accuſat.*
Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. q. 80. n. 50.* Vid.
ſupr. q. 105. n. 16.

Q. 10. Num ad deducendam innocentiam inquiſiti Advocatus intervenire queat?

Aliter tamen res ſe habet in advocato, qui 90
litis dominus non ſit, ſed reum in judicio præſen-
tem defendit, & conſilio ſuo juvat, Jul. Clar. *l. 5.
ſent. §. ult. qu 32. n. 16.* Andr. Rauchb. *P. 1. qu. 7.
n. 23.* Hartm. Piſtor. *lib. 1. qu. 47. n. 14.* Nicol.
Reuſner. *lib. 2. deciſ. 10. n. 7. & lib 3. conſil. 4. n. 79.*
Quare & facilius, quam procurator in criminali-
bus, præſertim pro defenſione rei admittitur.

Digitized by Google

91 Hacque de re manifeſta extat Sanctio in *Ord. Crim. Carol. art. 88. in pr.* ibi: Klägern und Antwortern ſoll iedem Theile, auf ſein Begehren, ein Fürſprecher aus dem Gerichte erlaubet werden, ꝛc. Idemque exprimitur in *ord. pol. Sax. de A. 1612. dict. tit.* von Juſtitien-Sachen, *pag. 22.* in verb. mit Zuziehung eines Advocaten, ꝛc. ut ſic dubium prorſus non ſit, quin ad probationem innocentiæ ex parte inquiſiti, advocatus intervenire queat.

92 *Quod nec aliter in practica obſervatur; veluti reſpondimus* an die Gerichte zu Pirna: So wird ihme zur Ausführung ſeiner gerühmten Unſchuld eine Monats-Friſt ertheilet, ihme auch *ex officio* ein *Advocat* billig zugeordnet, V. R. W. *M. Nov. A. 1630.*

93 Non tamen indifferenter admittendi ſunt advocati, ſed tantummodo honeſti, probi & docti viri, non litium criminalium confuſores, nec rabulæ loquentes non eloquentes, nec pravi non gnavi, nec tabifici non pacifici, ut dicit Ventur. de Valent. *in parth. litigioſ. l. 2. c. 7. n. 26* quorum opera juſtitia cauſæ non promovetur, ſed lites criminales procraſtrinantur.

94 Deteſtanda namque eſt malitia advocatorum, qui non tam reos defendunt, quam immoderata honoraria ab iis extorquent, nec alio fine laborant, quam ut marſupium impleant, abſque conſpicillis ſcripturas non videntes, ut inquit Magon. *de rect. pat. nati. n. c. 8. n. 23.* quærunt & inquirunt, unde tantum lucri capiant, niſi decipiant, lites procraſtinent, literas obliterent, ſigilla ſugillent? Hoc niſi liceat, ſo möchte der Teuffel ein Juriſt ſeyn, inquit Auct. *diſcurſ.* vom Juſtitien-Werck. *pag. 94.*

95 Quales advocati ipſius diaboli ſunt mancipia, quæ lites alunt, ut ſua farciant marſupia, & litigaturientes denudent, Ventur. de Valent. *d. c. 7. n. 30.* Idque ut aſſequantur, majuſque pretium lucrentur, in deductione innocentiæ farraginem allegatorum hinc inde colligunt, & ſcripta ſua in infinitum fere extendunt, quod ſæpiſſime haud abſque tædio & inſigni moleſtia, acta inquiſitionalia legens expertus ſum.

96 Audent ſcilicet informare judicem allegationibus ſuis, & demonſtrare ex Corpore juris, Gloſſ. aut Interpp. quid de lite criminali judicandum, id quod venditant pro Magiſterio, es ſey ein Meiſter-Stück. Quod tamen æque ridiculum & inconveniens eſt, ac ſi ægrotus medico curam præſcribere vellet ex *Galeno*, *Hippocrate* & aliis, Auct. *diſcurſ.* vom Juſtitien-Werck. *pag. 26.* Ita nempe mundus vult decipi ab advocatis luxuriantibus allegatorum multitudine, *d.* Auct. *diſc.* vom Juſtitien-Werck. *pag. 93.*

97 Abſtineant ergo probi advocati (quorum officium honeſtiſſimum, & humano generi non minus proficuum eſt, quam militia, *l. advocati. 14. C. de advocat. diverſ. jud.* Caſſiod. *Epiſt. 12.*) a tali ſtultitia & malitia, quæ tanto magis deteſtanda, ſi reos ad negandum alliciant, defenſionem promittentes, & veritatem ſubvertentes, quod veriſſime diabolicum eſt, & ſeveriori pœna dignum.

98 *Quo in caſu, Doctori cuidam advocato pœnam pecuniariam dictare haud dubitavimus:* So viel aber den *Advocaten*, *Doctor N. N.* anlanget, wird derſelbe, weil er dem Gefangenen Anlaß gegeben, ſein einmahl gethanes Bekenntniß zu *revociren*, um eine ziemliche Geld-Buſſe, ſeinem Vermögen nach, iedoch daß ſich dieſelbe über 8. neue Schock nicht erſtrecke, billich in Straffe genommen, V. R. W. *M. Sept. A. 1630.*

99 4. Denique quæritur: *An Inquiſito, innocentiam ac defenſionem ſuam probanti ac deducenti danda ſit copia indiciorum, aliorumque Actorum inquiſitionalium?* Quod de jure communi difficultatem & dubium non habet, ſecundum Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 49. n 2.* ubi dicit: Regulariter, ſi contra aliquem procedatur per viam inquiſitionis, danda eſſe inquiſito nomina teſtium contra eum productorum, nec non dicta ipſorum teſtium, eo fine, ut poſſit ſeipſum defendere, & ſuas exceptiones proponere adverſus eorum dicta & perſonas, juxta *cap. qualiter & quando. §. debet igitur. 2. de accuſat.* Et quod danda ſit reo copia indiciorum, dicit eſſe communem opinionem Ripa *in l. 1. n. 8. C. de edendo.* quem refert Willalobos. *in collect. commun. opin. in lit. I. n. 22.* & Jul. Clar. *d. qu. 49. n. 1.* 100

Q. 11. An Inquiſito defenſionem ſuam deducenti, danda ſit copia Actorum inquiſitionalium?

Sed in foro Electoratus Saxoniæ paulo aliter res ſe habet; facultas enim indicia, teſtium atteſtata, aliaque acta inquiſitionalia in judicio, Judice & Scabinis præſentibus inſpiciendi, inquiſito ejusque advocato conceditur, ita ut liberum ſit ipſis indicia, aliaque, quæ ſibi proficua fore putant, ex actis inquiſitionalibus decerpere & conſignare. 101

Prout nuperrime reſpondimus Mich. Helen zu Pegau: Ob euch nun wohl die *Inquiſition-Acta* und der Zeugen Ausſage zu durchſehen verweigert werden will, in Betrachtung, daß nach eröffnetem Zeugniß der Gegenbeweiß, deme die *Defenſion* zu vergleichen, nicht zuläßlichen; dieweil aber dennoch ſolches allein in ordentlichen bürgerlichen Proceſſen ſtatt hat, und auf die peinliche und *Inquiſition*-Proceſſe nicht zu ziehen, noch *Inquiſiten* zu Ablehnung des wider ihn verhandenen Verdachts und *Indicien*, ſo fürnehmlich aus der Zeugen Ausſage herrühren, und zu Ausführung ſeiner *Defenſion*, etwas zu verweigern, ꝛc. So werden auch euch und eurem *Advocato*, ſo wohl der Zeugen Nahmen und *Atteſtata*, als die gantzen *Inquiſition-Acta* durchzuſehen vorgeleget, und ihr nachmahls mit eurer *Defenſion* und Unſchuld nothdürfftig gehöret, V. R. W. *M. Jun. A. 1632.*

Copia vero Actorum Inquiſitionalium dari non ſolet, prout colligitur ex *Ord. pol. d. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* in verb. Wir können aber hierneben ſt gnädigſt geſchehen laſſen, daß dem Beſchuldigten die Inquiſitions-Acta auch wohl nach Beſchaffenheit der Perſon, und befundener Umſtände der Sachen, mit Zuziehung eines Advocaten, in Gegenwart der Gerichte, zu durchſehen nachgelaſſen werde, ꝛc. Quo ipſo a contrario ſenſu colligitur, copiam ipſam Actorum inquiſitionalium inquiſito dandam non eſſe. Cujus rei ratio hæc dari poteſt, quod in deſcriptione actorum multum temporis conſumeretur, ac per id non parum deductio defenſionis ac proceſſus inquiſitorius procraſtinaretur, contra naturam iſtius proceſſus, qui celeriter abſque ſtrepitu & figura judicii expediendus eſt, *l. congruit. 13. ff. de offic. præſid. Nov. 28. c. 21. c. qualiter & quando. 24. cap olim. 26. de accuſat.* Joh. Zanger. *de qu. & tort. in proœm. n. 4.* Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24 n. 32.* 102 103

Et ſecundum hactenus dicta in Elect. Sax. Scabin quotidie pronunciari ſolet, hiſce fere formalibus: So wird *Inquiſiten* zu Ausführung ſeiner gerühmten Unſchuld, damit er ſich übereilens nicht zu beſchweren habe, eine Monats-Friſt, (*vel* gedoppelte Monats-Friſt, *vel etiam quandoque* Sächſiſche Friſt) billich mitgetheilet, ihm und ſeinem *Advocato* auch, in Beyſeyn der Gerichts-Perſonen, die *Inquiſition-Acta* zu durchſehen verſtattet und nachgelaſſen; und wenn er etwas zu ſeiner Nothdurfft in Schrifften entweder übergeben, oder Zeugen vermittelſt Eydes abhören laſſen würde, wird ſolches von ihme auf- und angenommen, und zu den *Acten regiſtriret*; iedoch daß es nur ſummariſcher Weiſe geſchehe, und daraus kein ordentlicher Proceß gemacht werden möge: Darauf alſo denn in dieſer Sache wei- 104

Digitized by Google

weiter ergehet, was Recht iſt; Aber Abſchrifft von den *Inquiſition-Act*en ſeyd ihr ihm folgen zu laſſen, nicht ſchuldig, V. R. W.

105 Cæterum quod dixi, inquiſito copiam Actorum non exhibendam eſſe, illud ſolummodo de actis inquiſitionalibus accipi volo; etenim ſi Reus atteſtationes teſtium ſuper articulos defenſionales examinatorum petat, harum copiam ipſi haud denegandam eſſe, vel exinde patet, quod examen ſuper defenſione inquiſiti pars ſit Actorum defenſionalium, ejusque Rei defenſionem potiſſimum concernat.

Prout reſpondimus Præf. Rechlic. Es wird aber G. V. inmittelſt gegen Beſtellung eines Vorſtandes auf 100. fl. hoch der Hafft entlediget, und ihm Abſchrifft des *Defenſion*-Gezeugniß mitgetheilet, V. R. W. *M. Aug. A. 1619.* 106

QUÆSTIO CXVI.

De Transmiſſione Actorum ad Collegium Juriſperitorum, & quomodo procedendum ſit crimine non plene probato.

SUMMARIA.

1. *Acta Criminalia ad Collegium Juriſperitorum ſunt tranſmittenda.*
2. *Ante executionem cauſæ, ſententia debet expectari.*
3. *Magiſtratus merum licet habens imperium, irrequiſito JCtorum conſilio pœnam decernere nequit, n. 4. 8. 24. 25.*
5. *Judices quales eſſe debeant? n. 6. 7. 9.*
10. *Judex non practicus ad gubernandum inhabilis eſt.*
11. *Cauſæ afferuntur, propter quas facultas decernendi pœnam, Magiſtratibus fuit adempta, n. 12. 17. 23.*
13. *Plerique Judices ſunt nimis gratioſi, n. 14.*
15. *Quandoque etiam avaritioſi, n. 16.*
18. *Quales hodie reperiantur Judices in pagis & oppidis? n. 19.*
20. *Cauſa criminales ſunt maximi momenti.*
21. *Unus aliquis JCtus ſolus pœnam definire non debet, n. 22.*
26. *Soli Scab. Lipſienſ. in Electoratu Sax. judicant in cauſis criminalibus.*
27. *In levioribus delictis conſilium JCtorum præciſe non requiritur, n. 28.*
29. *Judices non debent moram trahere in proceſſu criminali, n. 30. 31.*
32. *JCti quomodo judicare debeant in criminalibus? n. 33. 34.*
35. *Teſtibus convictus æque condemnari poteſt ac confeſſus.*
36. *Etiam in Germania & foro Saxon. n. 37. 40. 41. 42. 43. 44.*
38. *Rejicitur traditio Joh. Bodini de hac re.*
39. *Intellectus art. 16. Ord. Crim. Car.*
45. *Sententia Scab. Lipſienſ. n. 46. 47. 48.*
49. *Crimine non plene probato, ad mortis pœnam deveniri nequit.*
50. *Plures imperfectæ probationes plenam probationem non faciunt.*
51. *Ex præſumptionibus an & quando quis condemnari poſſit? n. 52. 53. 54. 55. 56. 57.*
58. *Ex præſumptionibus juramentum Purgationis Reo eſt deferendum, n. 60.*
59. *Hoc juramentum indictum eſt in odium maleficorum.*
61. *Quando locus ſit juramento Purgationis? n. 62.*
63. *Reſponſa Scabinorum Lipſienſium.*
64. *Reus, cui juramentum Purgationis fuit injunctum, num ad innocentiæ probationem debeat admitti? n. 65. 66. 67. 68. 69. 70.*
71. *Sententia Scab. Lipſienſ.*
72. *Impoſito juramento Purgationis alicui Reo, exigi nequit juramentum Calumniæ.*
73. *Explicatio Conſt. El. 12. P. 1. n. 74.*
75. *Juramentum purgationis quomodo differat a juramento judiciali? n. 76.*
77. *Effectus juramenti quinam? n. 80.*
78. *Obſervantia Scab. Lipſienſ. n. 79.*
81. *Reus juramentum detrectans in gravioribus delictis, torqueri debet, n. 82.*
83. *Reſponſum Scabinorum Lipſienſium.*
84. *Quando ad torturam ſit deveniendum? n. 85. 86.*

1 SEptimo denique requirit forma Proceſſus Criminalis Tranſmiſſionem Actorum Inquiſitionalium ad Collegium Juriſperitorum: Peractis enim peragendis ab inquiſitore in proceſſu inquiſitionali, Acta judicio JCtorum ſubmittenda ſunt, eorumque conſilium implorandum, ab iisque ſententia legalis expetenda. Quia ſecundum leges pronunciatur, quando ex prudentum conſilio ſententia fertur, *l. leges. 3. C. de l. arg. ll. fin. §. mixta. 26. ff. de muner. & honor.*

2 Semper enim ante executionem, cauſæ ipſius finis & ſententia expectari debet, *l. ſi cauſam. 2. C. de execut. rei jud.* ſiquidem ut accuſatio ipſa, ſic & probatio, cujuscunque ea generis fuerit, paratam executionem non habet, niſi prius ſubſequatur ſententia; propterea, quod licet fortaſſis probatum ſit, lis tamen adhuc ſit ſub judice, ſecundum Salyc. 3
Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 5. n. 146.* Hocque ipſum eſt, quod Sanctio Carol. Judices ac Magiſtratus hoc caſu ad Collegia JCtorum & Dicaſteria confugere, indeque conſilium petere jubet, in *art. ult. Ord. Crim* verb. Wo aber die Obrigkeit ex officio und von Amts wegen wider einen Mißhändler mit peinlicher Anklage oder Handlung vollnführe, ſo ſollen die Richter, wo ihnen Zweiffel zufiel, bey den nächſten hohen Schulen, Städten, Communen, oder andern Rechtsverſtändigen, da ſie die Unterricht mit den wenigſten Koſten zu erlangen vermeynen, Rath zu ſuchen ſchuldig ſeyn. Et poſtea: Und iſt dabey wohl zu mercken, daß in allen zweiffelichen Fällen nicht allein Richter und Schöppen, ſondern auch, was einer jeden ſolchen Obrigkeit in peinlichen Straffen zu rathen und zu handeln gebühret, derohalben Rechtsverſtändiger,

und

Digitized by Google

und auſſerhalb der Partheyen Koſten, Raths ge-
brauchen ſollen. Et in verbis finalibus *d. artic.*
und in dem allen keinen möglichen Fleiß unter-
laſſen, damit niemand unrecht geſchehe, als auch
zu dieſen groſſen Sachen Fleiß gehöret: Darum
denn in ſolchen Uberfahrungen Unwiſſenheit, die
ihnen billich kündig ſeyn ſoll, nicht entſchuldiget;
deß alle Richter, Schöppen, und derſelben Obrig-
keit hiemit gewarnet ſeyn ſollen.

Q. 1. Quare Acta Criminalia judici JCtorum ſubmittenda, ab iisque ſententia expetenda ſit?

4 Attamen miretur quis forſan, cur Imper.
Carolus V. JCtorum ac Dicaſteriorum conſilium
implorare, eorumque ſententiam tam ſancte pete-
re juſſerit, adempta in criminalibus facultate ju-
dicandi Magiſtratibus atque Judicibus, quorum
tamen muneri probos, pios, prudentes, ac doctos
tantummodo viros præeſſe voluerit, in *art. 1. Ord.
Crim.* verb. daß alle peinliche Gerichte mit Rich-
tern, Urtheilern, und Gerichts-Schreibern verſehen
und beſetzt werden ſollen, von frommen, erbaren,
verſtändigen und erfahrnen Perſonen, ſo tugend-
lichſt und beſt dieſelben nach Gelegenheit jedes
5 Orts zu bekommen ſeyn. An tales tantummodo
homines judicia, tanquam Juſtitiæ officinæ requi-
runt, qui ſcilicet ſunt pii, prudentes, conſtantes,
veraces, ac juris publici privatique, nec non mo-
rum hominum ac Reipublicæ iſtius loci periti:
Cum conſilium de Republica dare, *teſte* Cicer. *l. 2. de
Orat.* caput ſit, noſſe Rempublicam: Non etiam ho-
mines athei, impii, callidi, verſuti, inconſtantes,
avari, mentiendi, fallendi, decipiendi, ſimulandi,
diſſimulandique inſignem peritiam habentes, qua-
les hoc malitioſo ſeculo induſtrii atque politici
nuncupantur, Ventur. de Valent. *in partib. litigioſ. l. 2.*
6 *c. 10. n. 15.* Neq; attendendum, quis ſit judex, Nobilis
an plebejus, pauper an dives, qui promotorem re-
munerare poſſit, aut ſit e familia, vel familiam jure
conſanguinitatis aut affinitatis propaget, ſed qua-
lis ſit? Hoc eſt, Dei timens, veritatis amans, & ava-
ritiæ inimicus, *Exod. c. 18. l. ſancimus. 6. in pr. C. ad L.
Jul. repet. l. 1. C. de offic. magiſtr.* Rutg. Ruland. *de*
7 *commiſſ. l. 1. c. 6. n. 3.* Quin & ab ipſa bonitate Ju-
dex regulariter vir bonus & honeſtus appellatur,
*l. continuus. 137. §. cum ita. 2. ff. de verb. oblig. l. vir
bonus. 18. ff. judic. ſolv. l. pen. ff. de procurat.* quia
vir bonus & Judex convertuntur, ut ait Bald. *in l.
cat. ff. fam. erciſc.* juxta illud Horatii:

... ... Vir bonus eſt quis?
Qui conſulta Patrum, qui leges juraque ſervat,
Quo multæ magnæque ſecantur judice lites.

8 Quare non ergo ipſemet Judex pro diſcretio-
ne ſua, conſilio aliorum Juriſperitorum irrequiſi-
to, in criminalibus ſententiam ferre, ac Reum con-
demnare poterit, præſertim cum ejuſmodi cauſas
criminales bene cognoverit, & in illis expertus at-
que peritus ſit? Petr. Greg. Toloſan. *l. 24. de Re-*
9 *publ. c. 6. n. 9.* Etenim juris tam Civilis Romani,
quam Provincialis imperitus, & experientia rerum
deſtitutus a judicandi munere removendus, & tan-
tummodo literatus Judex eligendus eſt, *c. ſtatus.
diſt. 61. l. 14. §. legum obſerv. C. de judic. Nov. 60. in
fin. Nov. 82.* ubi Cujac. Ludolph. Schrad. *de feud.
P. 10. ſect. 14. n. 2.* Herm. Vult. 1. *diſcept. 8.* Robert.
l. 3. ſentent. c. 3. Rutg. Ruland. *de commiſſ. l. 1. c. 13.
n. 4.* qui, ut Imp. Juſtinianus monet in *Auth. de
jud. in pr.* per ſe ſciat, quod juſtum eſt, nec aliun-
de hoc emendicare neceſſe habeat. Quomodo
enim (addit Imperator ibidem) non maximum vi-
tium erit Reipublicæ non iis, qui ex ſe, quid agen-
dum ſit, ſciunt, lites tradere, ſed ſinere eos quærere
alios, a quibus liceat diſcere, quæ ipſos in judican-
do eloqui decet? Auct. *diſſ.* von Juſtitien-Werck.
p. 51. Tamque neceſſaria eſt judici actionum fo- 10
renſium & rerum agendarum Praxis, ut qui non
eſt practicus, ad gubernandum ſit plane inhabilis,
Greg. Toloſan. *l. 16. de Repub. c. 6.* Adam Keller.
l. 1. de offic. jur. polit. c. 27. Rutg. Ruland. *d. l. 1.
c. 6. n. 11.*

Sed re penitius inſpecta, ac probe ponderata, 11
negari certe nequit, prægnantes ac urgentes cau-
ſas adfuiſſe, quæ Imp. Carolum V. ad ſanctionem
hanc commoverint. *Primum* enim notiſſimum
eſt, quod ſæpiſſime judices tales non ſint, quales
jure eſſe deberent; plerique namque Judicum
criminalium ſunt duriores, ne dicam crudeliores,
qui rigoroſiſſime ſuper dorſum pauperum incul-
patorum procedunt, & contra omnes juris termi-
nos, approbatos mores, & uſus conſuetudinarios
alios perdunt, alios mactant, alios mancos red-
dunt, ut graviter invehitur Cavalcan. *P. 1. de Brach.
reg. n. 5. & 6.* legum ſanctitatem violant, & huma-
nam ſocietatem evertunt, carnifices non judices,
l. nemo. C. de exact. trib. Brun. *de tort. q. 2.* Par. de
Put. *in tr. ſynd. verb. crud. n. 5.* Qui ſuſpectum in
carcerem detruſum ſtatim torturæ ſubjiciunt, nec
prius inquirunt, an crimen perpetratum ſit nec ne?
An veritas criminis aliter haberi poſſit nec ne?
quibus inconſideratis ſtatim ad cruciatum, ignem,
tormentum, ſupplicium recurrunt, fort zu Joche und
Feuer, Roland. a Vall. *vol. 3. conſ. 12. n. 34.* Ventur.
de Valent. *in partib. litigioſ. l. 1. c. 14. n. 33.* Ut non 12
immerito, quod olim conqueſti ſunt Ordines Im-
perii, adhuc ſit deplorandum: Periculoſiſſimum
Reipublicæ vulnus infligi, dum inſontes in vincula
conjiciuntur, quæſtionibus temere ſubjiciuntur, &
majori etiam audacia pœnis immeritis afficiuntur,
ut inquit Imp. Carolus V. *in præfat. Ord. Crim.*

Contra plerique etiam judices ſunt nimis 13
gratioſi, & licentioſiores, qui non ſingula ad fi-
lum redigunt, aut ſeveritate potius & vi, quam
manſuetudine & humanitate conficere ſolent,
Plin. *l. 4. Epiſt.* Joh. Gerhard. *decad. 6. qu. Pol. 1.*
qui ut Medici ad urendum & ſecandum raro ac-
cedunt, Dion. *l. 55.* Sicut enim Medico indecora
multa vulnera, ita Principi ac Magiſtratui multa
ſupplicia ignominioſa eſſe putant, Sen. 1. *de Clem.
24.* Imo clementiores ſunt ipſa Lege, & neſcio
quam æquitatem cerebrinam ſibi fingunt, ut vocat
Petr. Heig. *P. 1. qu. 37. n. 11. & 12.* Exclamant, 14
æquitatem juris rigori in foro poli præferendam
eſſe, Mart. Benekend. *ad l. 1. mem. 4. P. 4. lim. 1.
& 2. de reg. jur.* & quid ſit æquitas, neſciunt;
non enim Capitis, ſed Legis æquitas ſequenda eſt,
alias captioſa & ſine jure temeraria dicitur, Garz.
de expenſ. c. 1. n. 28. Tib. Decian. *vol. 1. Reſponſ.
3. n. 41.* ex qua impunitas delictorum provenit,
quæ flagitiorum & litium criminalium eſt ille-
cebra, Toloſan. *l. 10. de Republ. c. 1. n. 7.* pro-
pter quam Reges & Reſpublicæ interierunt, uti
Romanorum & Lacedæmoniorum, Cicer. 2.
offic. Joh. Gerhard. *dec. 6. qu. 1.* Middendorp.
qu. pol. 4. Sic & Ahas Rex flagitiis atque litibus
ſubditorum indulgens ab iisdem oppreſſus eſt,
3. Reg. 20. v. 42. Et Philippus XXIII. Rex
Macedon. a Pauſania obtruncatus eſt, quod ſtu-
prum ab Attalo commiſſum non vindicaſſet, Qu.
Curt. *l. 1. ſupp.* Quin & ſæpiſſime Judices ava- 15
ritioſi ſunt, qui ſpe alicujus lucri ac præmii pro-
pter miſericordiam rationem reddere malunt,
quam

quam propter crudelitatem, *c. allegantem. 20. qu. ult.* Auct. *diſcurſ.* von Juſtitienwerck. *p. 71.* De quibus conqueritur Joh. Bodin. *l. 6. de Republ. c. 1. n. 630.* nullos, inquiens, Magiſtratus tam accurate ſcelera ulciſci, quin maxima pars publicam declinet animadverſionem, pœnasque corporales in mulctam pecuniariam convertat, ac leges ita perrumpat, ut Beſtiæ majores aranearum telas ſubtiles, quibus exiles muſcas irretiri videmus, libere pervadant, ſecundum illud:

16 *Dat veniam corvis, vexat cenſura columbas.* den Reichen am Gelde, den Armen im Felde, Ventur. de Valent. *in partb. litigioſ. l. 1. c. 14. n. 1.* Hodieque eo deventum eſt, ut ejusmodi mulctarum compendia cenſeantur optimi fructus Juriſdictionis, Gerichts-Gefäll, Ad. Keller. *l. 2. de offic. jur. pol. c. 13.* limitumque criminalium reditibus impenſæ palliantur, quia ſint præfectorum accidentalia, quia Magiſtratus cenſum recipit, Schoß und Steuer, & protectionem promittit. Unde fit, quod hoc ſeculo malitioſo Criminaliſtæ in mulctis indicendis lætentur, ac impie dicant: Es haben dieſes Jahr über die Brüche oder Geldbuſſen, GOtt ſey Lob, ein ehrliches getragen: quaſi DEUS gaudeat & applaudat ejusmodi delictis, quorum caput diabolus eſt, Auct. *diſcurſ.* von Juſtitienwerck. *p. 68.* Ventur. de Valent. *in partb. litig. d. l. 1. c. 14. n. 2.*

17 Horum itaque Judicum ac Magiſtratuum crudelium, gratioſorum atque avaritioſorum conatus malitioſi, quo avertantur, prudentiſſime ſancitum ab Imper. Carolo V. ut Acta inquiſitionalia ad Collegia JCtorum & Dicaſteria transmittantur, eorumque judicia deſuper requirantur, facultate libera judicandi Magiſtratibus inferioribus in cauſis criminalibus prorſus adempta.

18 *Secundo*: Neminem quoque latet, quod hodie in oppidulis communiter merum imperium exerceant plebeji & mechanici; in pagis ſcribæ, præfecti & ejusmodi ſimiles, qui volunt apparere fiſcales & criminaliſtæ, Proſp. Farin. *de indic. & tort. l. 1. tit. 5. queſt. 36. n. 30.* ſed interim tam legum quam rerum criminalium ignari, ſæpe denunciationi cujusdam Nebulonis aut Veneficæ fidentes, imo extorquentes, tam fœminas quam maſculos, etiam innocentes in ſqualidiſſimos carceres detrudunt, ubi tamdiu cruciantur, torquentur ac detinentur, donec malint ea fateri, quæ nunquam fecerint, imo mortem ſibi conſciſcere, quam fœtorem carcerum ſubterraneorum perferre. Auct. *diſcurſ.* von Juſtitienwerck. *p. 57.* Rutg. Ru-
19 land. *P. 2. de commiſſ. l. 4. c. 1. n. 1.* Quin & non raro idem accidit in judiciis majorum oppidorum, ubi noſtro ſeculo ſæpius juri regundo & litibus terminandis tyrones, terræ filii, (german. Pfeffer-Säcke, & novi homines, quam periti & rerum prudentes præficiuntur, non ſine gravi Reipublicæ damno, uti conqueritur Antimach. *3. comm. theor. 35.* Quibus ſi libera in criminalibus cauſis judicandi facultas conceſſa eſſet, quin ſæpius innocentes damnarentur, ac vice verſa nocentes impuniti dimitterentur, ipſaque rei veritas inverteretur, vix dubitare licet.

20 *Tertio*: Accedit & hoc, quod licet haud raro Judicis munere viri probi, pii, prudentes & docti fungantur, periculoſiſſimum tamen eſſet, unius judicio cauſas criminales ceu maximi momenti decidendas committere: Non enim de tritico aut oleo legato, ſed de hominum fortuna, exiſtimatione & capite hic agitur, quibus rebus nihil eſt orbe terrarum præſtantius, *Nov. 8.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. decurionem. n. 3.* Adeoque proceſſus litium criminalium magnopere attendendus eſt, nec levi, ut ajunt, brachio tractandus, ſed ad Dicaſteria & Collegia JCtorum transmittendus, qui rerum circumſtantias, perſonarum qualitates, atque locorum conſuetudines, & factorum quorumlibet ſingulas qualitates probe & exacte conſiderant, *arg. l. 1. ff. de cuſtod. reor. l. ſi gravius. 16. C. de dignit.* Julius Clar. *l. 5. ſentent. § ultim. quaſt. 28. n. 3.* Ventur. de Valent. *in partb. litig. l. 1. c. 14. n. 19.* Nam ubi 21
majus cauſarum periculum eſt, ibi & cautius agendum, *c. ubi periculum. 3. de elect. in 6to.* Molin. *in l. 1. §. ſi quis. n. 30. de V. O.* Et rectiſſime dicit Henr. Bocer. *in tr. de furt. c. 2. n. 41.* quod unus aliquis JCtus, licet excellentiſſimus & ſagaciſſimus fuerit, non facile in cauſa criminali ſolus conſulere, & pœnam criminis præciſe definire debeat. Sicuti & Ang. *conſil. 199. n. 1.* Paulus Ca- 22
ſtrenſ. *conſil. 203. n. 3. in fin. &* Lud. Bologninus *conſ. 8. in pr.* conſulti de pœna criminis, non auſi fuerunt præciſe eam definire; quorum exemplum etiam imitatus eſt Ern. Cothman. *vol. 1. reſponſ. 15. n. 231. & ſeqq.* Hæc enim res non unius, ſed plurium animorum motus ac ſuffragia requirit, *arg. l. non diſtinguemus. 32. §. cum in plures. 13. ff. de recept. qui arbitr. recep.* Cothman. *d. reſponſ. 15. n. 233. vol. 1.*

Ex quibus luculenter, opinor, pateſcit, haud 23
abſque rationibus prægnantibus Imper. Carolum V. cauſas criminales ad Dicaſteria & Collegia JCtorum transmitti, ab iisque decidi juſſiſſe: quare & haud immerito ſanctio hæc ſtrictiſſime obſervanda, nec quicquam arbitrii proprii in definiendis pœnis & judicandis cauſis criminalibus, magiſtratibus ac judicibus inferioribus relinquendum eſt. Quod certe in foro Saxonico & di- 24
tionibus Electoratus tanto minus dubium habet, quanto clarior & apertior hac de re extat Conſtitutio Illuſtr. Elect. D. Auguſti feliciſſimæ memoriæ, in Reſcripto ad Præfectos, Quæſtores, reliquosque Judices emiſſo, & Dn. Scabinis Lipſienſibus *M. Jan. A. 1570.* inſinuato, ubi inter alia hæc verba habentur: Daß man erſtlichen die Verbrechung Articulsweiſſe faſſe, dieſelbe dem Gefangenen, in Beyſeyn der Gerichts-Perſonen fürhalte, ihn darüber höre, ſeine Auſſage darauff mit Fleiß verzeichne, und was er daran verneinet, darüber die Zeugen, auf vorgehende wirckliche Leiſtung des gewöhnlichen Zeugen-Eydes, verhören laſſe, deroſelben Auſſage in eine ordentliche Regiſtratur bringe, und die in den Schöppen-Stuhl darüber zu erkennen ſchicke, und was alſo der Straff halben, oder ſonſten hierüber erkannt, daſſelbe gebührlich vollſtrecke. Et paulo poſt: Darum, wenn ſich befindet, daß eine Amts- oder Gerichts-Perſon dieſen Proceſs alſo gehalten, und darüber weiter nichts fürgenommen, denn was die hierinn erholete Urthel mit ſich gebracht, ſo haben wir ferner die Verordnung gethan, daß alſodann die Gerichts- und Amts-Perſonen ſolches Proceſſus halben nicht geurtheilet werden ſollen, ꝛc. Idemque repetitum fuit in *Ord. Pol. de A. 1612. ſub tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* in verb. und ſo denn ferner rechtlich Erkänntniß erwartet werde, ꝛc. & *in fin. d. §.* ſo wohl auch folgends ſich in den Schöppen-Stühlen des Rechten zu belernen ſchuldig ſeyn, ꝛc.

25 Quæ verba Judicibus ac Magiſtratibus, imperium etiam merum habentibus, arbitrium cauſas criminales decidendi adimunt, eosque acta inquiſitionalia Scabinis Lipſienſibus transmittere, ac eorum conſilium & ſententiam deſuper implorare,
26 illamque ſtrictiſſime exequi jubent; Etenim ſoli Scabinatui Electorali Lipſienſi poteſtas cauſas criminales in terris Elect. Sax. decidendi conceſſa eſt: Quod & verba innuunt Illuſtriſſimi Elect. D. Auguſti in dicto Reſcripto: in den Schöppenſtuhl, *&c.* Et clara hac de re extat Ordinatio D. Auguſti Elector. in fundatione Scabinatus Lipſienſis, *hiſce verbis*: Und damit ſonderlich in peinlichen Sachen keine widerwertige Urthel in unſern Landen geſprochen werden, man auch deſſen eine rechte Gewißheit habe: Als wollen wir hiermit dieſem unſern Schöppenſtuhl Macht und Gewalt geben in peinlichen Sachen allein Urthel zu fällen und zu erkennen, inmaſſen denn wir ſolches an allen andern Orten abgeſchaffet, ꝛc. Quæ ordinatio poſtmodum a ſubſequentibus Dn. Electoribus ſæpius, ac nuperrime An. 1622. peculiari quodam Reſcripto Electorali renovata & confirmata fuit.

27 Obſervandum tamen eſt, prædictam Sanctionem Carolinam atque Reſcriptum Elect. Saxon. de cauſis tantummodo criminalibus loqui, quales ſunt in foro Saxonico, quæ ad pœnam mortis aut corporis afflictivam tendunt, ſecundum *art. 53. & 68. l. 1. & art. 32. in fin. l. 3.* Landr. Gloſſ. Weichb. *art. 17. poſt princ.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 22. n. 2. & ſeqq.* Lud. Fachſ. *diff. 13.* Dan. Moller. *l. 2.*
28 *Semeſtr. c. 1. n. 1.* Unde ſequitur, ſi proceſſus ventiletur ſuper crimine leviori, cujus pœna corporis afflictiva eſſe nequit, Judicibus ac Magiſtratibus, ſi rerum notitiam & experientiam habeant, quam omnino habere præſumuntur, pœnam arbitrariam, carceris, aut mulctam pecuniariam, irrequiſito etiam Collegio JCtorum inquiſitis indicere licere; Quamvis tutius agant, leviora etiam crimina judicio Sapientum ſubmittentes, prout communiter uſu obſervari ſolet.

29 Cæterum circa transmiſſionem Actorum inquiſitionalium, judices pariter transmittentes, & JCti, quibus transmittuntur Acta, officii ſui ſunt admonendi; Illi, ne moram trahant cum diſpendio & jactura incarcerati, ſed celeriter inquirant, proceſſum abſolvant, & acta transmittant, ne captivi longiore carcere divexentur, aut etiam juſtæ condemnationi eximantur, quod nihil aliud eſt, quam peccandi impunitatem in medium proponere, de quo conqueſtus eſt Imp. Carol. V. *in præf. Ord. Crim.* in verb. und entweder die Unſchuldigen gepeiniget und getödtet, oder aber die Schuldigen durch unordentliche, gefährliche, und verlängerliche Handlung, den peinlichen Klägern und gemeinen Nutz zu groſſem Nachtheil gefriſtet, weggeſchoben, und erledigt werden, ꝛc. Sicuti enim ſuadet bonum publicum, delicta non manere impunita; ita quoque intereſt Reip. non longiore proceſſu & carcere divexari eum, qui crimen, ſive vere, ſive falſo, dicitur admiſiſſe, Ant. Fab. *l. 9. C. tit. 22.* Bonif. de Vitalin. *tit. de car-*
30 *cer. n. 2.* Et rectiſſime dicit Senec. *de Benef. c. 5. Acerbiſſima crudelitas eſt, quæ trahit pœnam, & miſericordiæ genus eſt cito occidere: quia tormentorum ultimum finem ſui affert ſecum; Quod antecedit tempus, maxima venturi ſupplicii pars eſt, &c.*
31 Cujus dicti merito recordentur, qui miſeros captivos mortem etiam promeritos, per aliquot menſes, imo annos in cuſtodia diuturna & carceribus tenebricoſis detinent, macerant, excruciant. *Morsque minus pœnæ, quam mora mortis habet,* inquit Ovid. A qua Judex quilibet pius ac prudens juſtitiæque amans abſtinere debet, Hering. *de fidejuſſ. c. 1. n. 51.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 4. qu. 27. n. 98.* Ventur. de Valent. *in parthen. litig. l. 2. c. 12. n. 19.*

Jureconſultos vero Imper. Carolus V. in *præfat. Ord. Crim. & art. 92. n. 150.* ac paſſim ſui offi- 32
cii admonet, quo ſcilicet ſummo ſtudio & accurata diſcretione veritatem delictorum indagent, crimina agnoſcant, ſingulas qualitates & circumſtantias quam diligentiſſime penitent ac perpendant, Ordinationem Imper. Criminalem ſibi ob oculos religioſe verſandam proponant, ſepoſito ſuperſtitioſo rigore, cerebrina æquitate, & intempeſtiva erga projectæ ac deploratæ malitiæ homines clementia, quæ effœminatæ potius levitatis, quam moderatæ lenitatis nomen meretur (niſi ſe turpiſſimo polluere perjurio, cujus certiſſimus vindex JEHOVA eſt, animæ ſalutem in periculum vocare, & caput ſuum diris omnibus objicere velint) ex legibus, æquo & juſto, remotis affectibus, quantum ex certa allatorum probatorum ſcientia ſibi conſtabit, ſtatuant & decernant.

Inprimis vero inquiſitorum confeſſio probe 33
penſanda & examinanda eſt, de qua ſi liquido conſtet, condemnari eos poſſe dubium non eſt; Sicuti & vice verſa reos innocentiam ſuam docentes abſolvendos eſſe, non ambigendum. At, illud quærere hic lubet: *quomodo nempe ſit procedendum, & quidnam a JCtis pronunciandum, ſi teſtes producti ac probatio facta fuerit?* Quod certe non expeditum eſſe videtur.

Pro dubii hujus reſolutione puto diſtinguen- 34
dum eſſe: Num crimen, quod inquiſitus diffitetur, plane probatum fuerit, nec ne. PRIORI 35
CASU vulgo tradunt *Dd.* teſtibus convictum non minus condemnari poſſe, ac ſi confeſſus eſſet, per *l. qui ſententiam. 16.* ubi Dd. *C. de pœnis. l. ult. C. de cuſt. reor. c. 1. & c. primates. 2. quæſt. 1. c. & ſi clerici. 4.* ubi Dd. *X. de judic.* Gandin. *in tit. de præſumpt. & indic. indub. n. 2. verſ. & primo videtur.* Proſp. Farin. *de teſtib. l. 2. tit. 6. quæſtion. 63. n. 134.* Joſ. Ludov. *P. 1. dec. Lucenſ. 13. n. 60.* Foller. *in pract. crim. §. ſecunda quæſt. n. 1.* Ant. Gomez. *tom. 3. variar. reſol. tit. de prob. delict. n. 3.* Brun. a Sol. *in ſuo Conſil. Crim. n. 202.*

Q. 2. Num reus de crimine convictus morte puniri queat, licet hoc confeſſus non fuerit?

Aliud tamen uſu obſervari, tradit Joh. Bodin. 36
l. 4. Mag. Dæmonom. c. 2. f. 571. peſſimum, inquiens, eſſe morem illum Germaniæ, reum niſi confeſſum non mulctari morte, ut mille teſtibus etiam convictus fuerit, ſed torturæ ſubjici, ut membris captus langueat toto vitæ ſpatio. Quod 37
& probare videtur Sanctio Carolina, quæ reum in manifeſto delicto deprehenſum & compreſſum, ſi perfricta fronte facinus inficiari audeat, vi tormentorum ad confeſſionem adigere jubet, in *art. 16. Ord. Crim.* in verb. In ſolchen und dergleichen öffentlichen unzweiffentlichen Ubelthaten, und ſo der Thäter die offen, unzweiffentlichen Ubelthaten frevientlichen widerſprechen wolt, ſo ſoll ihn der Richter mit peinlicher ernſtlicher Frage zu Bekenntniß der Wahrheit halten, ꝛc.

Sed tanta *Bodini* autoritas non eſt, ut contra ve- 38
ritatem ipſi adſtipulari neceſſe habeamus, ut maxime ipſius dictum haud obſcure probet Dan. Moller. *l. 4. Semeſt. c. 33. n. 33.* vir alias experientiſſimus

Digitized by Google

mus magnæque eruditionis, reprehenſus propter-
39 ea a Rauchb. *P. 2. q. 8. n. 12. & 13.* Neque id ipſum ex allegato articulo 16. *Ord. Crim.* probari poteſt, utpote quæ non agit de confeſſis vel convictis, ſed ſolummodo de deprehenſis in crimine, qui pro plene convictis non habentur, *l. ea quidem. 7. & l. ſinguli. 14. C. de accuſ. c. evidentia. 9. extr. eod. tit.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 8. n. 2.* Quamvis enim reus in manifeſto crimine deprehendatur, quod notorium crimen dici poſſet, ſi tamen id a reo præfracte negetur, eo caſu non ad condemnationem, ſed ad torturam procedendum eſt; Multa enim notoria dicuntur, quæ non ſunt, *c. conſuluit. 14. X. de appellat.* Matth. Stephan. *in not. ad art. 9. & art. 16. Ord. Crim. Car.* Andr. Rauchb. *d. qu. 8 n. 13. & 14.*

40 At quando agitur de crimine ſufficienter ſatisque probato, ſine tormentis reus condemnari poteſt; ſufficit namque alterutrum, inquiſitum ſcilicet vel confeſſum, vel convictum eſſe, *l. qui ſententiam. 16. C. de pœn. l. ult. C. de probat. l. ſi quis. 34 C. ad L. Jul. de adult. l. 2. C. de cuſtod. & exhib. reor. l. ſervos. 8. C. ad L. Jul. de vi publ.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. reor. c. 5. & ult. per tot.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 1. concl. 344. 348. 349. 351. 353. 354 355.* Rotſchütz *in proc. P. 2. art. 11. ſect. 7. & 8.* Ant. Gomez. *tom. 3. variar. reſol. 11. n. 4. & 9.* &
41 *cap. 13. n. 8.* Quod cum nullibi correctum reperiatur, utique & merito in practica etiamnum obſervandum eſt: quicquid etiam in contrarium falſo aſſerat Joh. Bodin.

42 Quin & diſertis verbis conſtitutum in Sanctione Carolina, ut reus de crimine convictus condemnari, nec torturæ ſubjici debeat, in *art. 69.* So der Beklagte nach genugſamer Beweiſung noch nicht bekennen wolte, ſoll ihme angezeiget werden, daß die Miſſethat bewieſen ſey, ob man dadurch ſein Bekenntniß deſto eher auch erlangen könte; Ob er dennoch darüber nachmahls nicht bekennen wolte, da es doch, als obſtehet, gnugſam bewieſen wäre, ſo ſoll er nichts deſtoweniger der beweiſeten Miſſethat nach ohne einige peinliche Frage verur-
43 theilet werden. Idemque etiam exprimitur in *art. 67. d. Ord. Crim.* ibi: So eine Miſſethat zum wenigſten mit zweyen oder dreyen glaubhafftigen guten Zeugen, die von einem wahren Wiſſen ſagen, bewieſen würde, darauff ſoll nach Geſtalt der Verhandelung mit peinlichen Rechten vollfahren und
44 geurtheilet werden. it. in *art. 22. verb. fin.* ſoll jemand zu peinlicher Straffe verurtheilet werden, das muß aus eigen Bekennen oder Beweiſunge geſchehen, ꝛc. Cum quo convenit etiam *art. 9. Ord. Crim.* ubi Matth. Steph. *in not.* Ex quibus luculenter patet, convictum de crimine, etiamſi confeſſus non ſit, condemnandum, pœnamque ei promeritam irrogandam eſſe.

45 *Quemadmodum etiam practica fori Saxon. hoc docet; Dn. Scabinis ita pronunciantibus*: Ob gleich *N. VV.* der Entleibung nicht geſtändig ſeyn will, ꝛc. Dieweil er aber dennoch ſolcher durch die abgehörte Zeugen gnugſam überwieſen, ſo wird er von wegen der an *N. N.* begangenen und überwieſenen Entleibung hinwiederum mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode billig geſtrafft, V. R. W. *Ad requiſ. Prat. Grimmenſ. M. Dec. A. 1596.*

46 *It.* Ob wohl der gefangene *M. R.* nicht geſtändig, daß er *H. S.* den Stich, davon er geſtorben, zugefüget, dieweil er aber dennoch deſſen, wie zu Recht, gnugſam überwieſen, ſo wird er von wegen ſolcher an gedachtem *H. S.* begangener Entleibung hinwiederum mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode billig geſtrafft, V. R. W. *Quæſt. Dippoldiswaldenſi, M. Sept. A. 1602.*

It. Ob wohl der gefangene *M. W.* der ihme zugemeſſenen Entleibung nicht geſtändig ſeyn will; dieweil aber dennoch fünff Perſonen, ſo damahls dabey geweſen, vermittelſt Eydes ausgeſaget, daß ſie geſehen, daß *Inquiſit* dem entleibten Schaff-Knecht benimten Stich mit ſeinem Brodmeſſer zugefüget, ꝛc. So mag *Inquiſit* von wegen ſolcher an dem Schaff-Knecht begangenen Entleibung, dero er genugſam überwieſen, hinwiederum mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden, V. R. W. *Quæſt. in* Hartenſtein, *M. Mart. A. 1604.* 47

Pariter fuit pronunciatum in caſu ſimili ad Conſultat. judicii oppidani Weiſſenfelſ. M. Apr. A. 1587. 48
Capitanei in Bareuth, *M. Oct. A. 1594.*
Quæſt. Ilenburgenſ. M. Apr. A. 1601.
Quæſt. Soeudicenſ. M. Jan. A. 1603.

POSTERIORI VERO CASU, quando cri- 49
men plene probatum non eſt, ad condemnationem rei, & impoſitionem pœnæ mortis haudquaquam deveniri poteſt, ut maxime plures imperfectæ probationes conjungantur, Ægid. Boſſ. *in tit. de convict. n. 22. & 23.* Joh. Vincent. Honded. *vol. 2. conſ. 98. n. 13.* Bertaz. *l. 2. conſ. crim 251. n. 56. & ſeqq.* Ceph. *l. 2. conſ. 204. n. 24.* Neque 50
enim plures imperfectæ probationes plenam probationem faciunt, Gloſſ. *in c. venies in verb. illorum. de teſtib.* Dd. *in l. admonendi. 31. ff. de jurejur.* Ant. Gabriel. *in tit. de probat. concl. 1. n. 23.* Tib. Decian. *l. 3. conſ. 88. n. 5.* Honded. *d. conſ. 98. n. 12.* Quod tamen non ita accipi debet, ut reus crimen negans, aliquali tamen probatione indiciis & præſumptionibus gravatus, prorſus ſit abſolvendus, ſed vel extraordinarie coërceri, vel torturæ ſubjici, vel juramento ſe purgare debet. Quare pro ulteriori intellectu tres Regulæ notandæ veniunt.

Prima eſt: Reus de crimine leviori in- 51
culpatus, & præſumptionibus violentis ac ſemiplena Probatione gravatus, licet delictum neget, pro arbitrio tamen judicis puniri poteſt.

Q. 3. An & quando reus ex præſumptionibus condemnari queat?

52 Etenim abſurdum haudquaquam eſt, ut reus ex præſumptionibus puniatur, licet confeſſus aut convictus non ſit, ut probat Joh. Vinc. Hond. *vol. 2. conſ. 98.* Jac. Menoch. *de præſumpt. l. 1. qu. 92. & qu. 97.* Hipp. de Marſil. *in l. 1. §. 3. n. 24. & ſeqq. ff. ad L. Corn. de ſicar. & in l. 1. C. eod. tit. 149. & ſeqq.* Petr. Theod. *in Colleg. Crim. diſp. 7. th. 1. lit. G. in fin.* Burſat. *l. 1 conſ. 53. n. 27.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 3. concl. 1223. n. 30. & ſeqq.*

Quam tamen Regulam non abſolute, ſed cum 53
grano ſalis accipi velim: nempe 1. ut locum habeat tantummodo in criminibus ſeu delictis levioribus, quorum pœna eſt arbitraria, carceris, relegationis, aut mulcta pecuniaria. Etenim ſi quis 54
in gravioribus & atrocioribus delictis inquiſitum ex præſumptionibus condemnare vellet, is abſque dubio a via juris multum aberraret; ſed alia extant media, quibus veritas erui poteſt, qualia ſunt tortura, & juramentum purgationis, *juxta art. 22. Ord. Crim.* Es iſt auch zu mercken, daß niemand auf einigerley Anzeigung, Argwohn, Wahrzeichen, oder Verdacht, zu peinlicher Straff ſoll verurtheilet werden, ſondern allein peinlich mag man darauff fragen, ꝛc. *& in fin.* Soll iemand zu peinlicher Straff verurtheilet werden, das muß aus eigen Bekennen oder Beweiſung geſchehen, und nicht auf Vermuthung oder Anzeigen. ubi Matth. Steph. & Hippol. de Marſil. *in rubr. C. de prob. n. 236 & ſeqq.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 20. n. 6.* ubi *multos allegat. Dd.*

Digitized by Google

Veluti pronunciarunt Dn. Scabini ad conſultat. Prat. Dreſd. Dieweil aber dennoch in dergleichen peinlichen Fällen, ehe und zuvor man zu der Todes-Straff gelanget, ein deutliches und klares Bekenntniß vorhanden ſeyn muß, und Inhalts der Rechte, auch Kayſer Carls des *V.* und des H. Röm. Reichs peinlichen Hals-Gerichts-Ordnung, einige *Præſumption* und Vermuthung, wie die auch beſchaffen ſeyn mag, zu Erkennung der ordentlichen Todes-Straff nicht gnugſam, ꝛc. *M. Jul. A. 1630.*

55 Quamvis non negem, reum in atrocioribus criminibus, ſi poſt ſecundam vel tertiam torturam peractam nova occurrant indicia, relegatione puniri poſſe, juxta *Conſt. El. 9. inter Conſtit. publice non editas.* Quo tamen caſu haudquaquam pœna corporis afflictiva, multo minus vero mortis pœna eſt infligenda, juxta tradita Hond. *vol. 2. conſ. 98. n. 5.* Foller. *in pr. crim. in verb. dentur capitula. n. 24.* Æg. Boſſ. *in tit. de convict. n. 46.* Joſ. Maſc. *de prob. vol. 3. concl. 1221. n. 47. & ſeqq.* Jul. *d. qu. 20. n. 6.*

56 2. Ad condemnationem ex præſumptionibus & indiciis requiritur, ut ea ſint violenta, urgentia ac certa, in tantum, ut vix negari poſſit crimen. Bald. *in l. quicunque. n. 28. C. de ſerv. fugit.* Paris de Puteo *de ſyndic. in tr. tort. verb. tortura. n. 9.* qui dicunt, ex ſolis indiciis, etiam in delictis occultis, procedi ad condemnationem, quando ſunt ita certa, ut vix negari poſſint. Et quod ſolum ex ejusmodi indiciis & præſumptionibus certis poſſit procedi ad condemnationem, probant etiam, Boſſ. *d. tit. de convict. n. 23.* Jac. Menoch. *de præſumpt. l. 1. q. 94.* Maſcard. *de prob. vol. 3. concl. 1221. n. 53. & ſeq.* Honded. *d. conſ. 98. n. 7.*

57 3. Etſi reus ex indiciis & præſumptionibus certis & violentis condemnari queat, ſemper tamen hoc caſu mitius puniri debet, quam ſi legitime & plene convictus aut confeſſus eſſet, prout tradunt Honded. *conſ. 98.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. C. ad L. Corn. de ſicar. n. 49. & ſeq.* & late Jac. Menoch. *d. qu. 94.* Quod & in praxi ſic obſervari, ſæpius notavi.

58 *Secunda Regula eſt:* Quotiescunque contra Reum alicujus criminis, præſumptiones & indicia veriſimilia militant, ad eruendam veritatem & confeſſionem juramentum purgationis ipſi poteſt imponi.

59 Hoc juramentum in odium hominum maleficorum adinventum fuit, ne illi, contra quos diffamationes quædam, ſuſpiciones, & indicia, ad condemnationem tamen inſufficientia militant, prorſus abſolvantur, ſed ſeſe, conſcientiamque ſuam per juramentum purgare teneantur, *l. conſuluiſti. 2. qu. 4. c. ex tuarum. 8. c. ult. ext. de purgat. canon. c. ſignificantibus. 2. extra. de purg. vulgar.* Jac. a Beuſt. *ad rubr. ff. de jurejur. n. 195. & n. 201. & ad l. admonendi. 31. ff. eod. tit. n. 148.* Petr. Heig. *P. 1. q. 40. n. 31. & ſeqq.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu.*
60 *l. 2. cent. 5. caſ. 464. n. 10.* Quodque in cauſis criminalibus reo juramentum purgationis imponi queat, minus dubium eſt, ob clara verba *Conſt. Elect. 22. P. 1. in pr.* ibi: Ob wohl das Juramentum purgationis fürnehmlich in peinlichen und Ehe-Sachen, aus Richterlichem Amt, da es gleich nicht gebeten, dem Beklagten, wo eine redliche Verdacht wider ihn ausgeführet, kan auferlegt werden, ꝛc. ubi Dan. Moller. *in pr.*

61 Non tamen ſemper ac indifferenter huic juramento locus eſt; alias certe in criminalibus nunquam ad torturam deveniri poſſet; Sed arbitrio JCtorum relinquendum eſt, quando hoc remedium extorquendæ confeſſionis tuto adhiberi exiſtiment; utpote in criminibus iis, quorum pœna corporis afflictiva non eſt, ita ut nec torturæ locus ſit; aut ſi in atrocioribus etiam criminibus indicia ad torturam ſufficientia non adſint: tum certe reus conſcientiam ſuam per juramentum purgare debet, ut rectiſſime tradit Petr. Heig. *P. 1. qu.*
40. n. 32. modo tamen contra eum non ſit ſuſpicio 62
perjurii, indiciaque & præſumptiones veriſimiles præcedant. Cæteroquin ſi nullæ conjecturæ & indicia, aut non veriſimilia contra reum pugnent, potius is abſolvendus, quam juramento gravandus eſt, uti patet ex verbis *d. Conſt El. 22. P. 1.* wo eine redliche Verdacht wider ihn ausgeführet. *c. ult. §. ult. c. ex tuarum. 8. in med. extr. de purgat. canon. l. præſenti. ult. §. ſed. 4. verſ. ſicubi depoſitæ. C. de his, qui ad eccleſ. conf.* Auth. *novo jure. C. de pœn. jud. qui mal. jud. l. 26. §. ult. in fin. C. de uſur. l. ult. §. licentia. 10. C. de jur. deliber. l. ult. §. ult. ſub fin. C. de bon. author. jud. poſſid.* Joh. a Beuſt. *ad rubr. ff. de jurejur. n. 203.* Joh. Schneidw. *ad §. item ſi quis poſtulante. 11. n. 31. & 32. Inſt. de action.* Petr. Heig. *P. 1. qu. 40. n. 34. & ſeqq.* Andr. Gail. *l. 2. de pac. publ. c. 7. n. 1. & 11.* Mod. Piſt. *vol. 1. conſil. 34. q. 6. n. 34.*

Et ſecundum hanc Regulam in Elect. Sax. Scabinatu quotidie pronunciari ſolet. Veluti ita reſponſum ad conſultat. 63
Quæſt. in Radeberg, *M. Dec. A. 1599.*
Joh. Amandi Kühnens in Hall, *M. Aug. A. 1601.*
Prat. & Scab. Lipſienſ. M. Febr. A. 1601.

Quæritur hic I. *Num reus, cui purgationis juramentum eſt injunctum, illius evitandi cauſa ad innocentia probationem debeat admitti?* Quod negare videtur Daniel Moller. *ad Conſtit. Elect. 23. & 24. P. 1.* ubi tradit, in Supremo Electorali Appellationum judicio ita fuiſſe deciſum: Idemque ſcripſit Weſenb. *in annotationibus manuſcriptis ad Conſt. Elect. 14. d. P. 1.* contra juramentum nempe purgationis & credulitatis probationem non admitti. 64

Q. 4. An reus, cui Purgationis juramentum fuit injunctum, illius evitandi cauſa ad innocentia probationem admitti debeat?

Sed contrarium late propugnat, Andr. Rauchbar. *P. 2. q. 3. n. 11. & ſeqq.* ubi dicit, contra prædictam ſententiam a Moller. allegatam, in eodem Appellationis judicio *15. Junii A. 1582.* civem quendam Weiſſenfeldicum, cui per ſententiam impoſitum fuerat, ut de objecto adulterii crimine juramento ſe purgaret, ad innocentiæ probationem admiſſum fuiſſe. Quæ ſententia quoque veriſſima eſt, non modo in ordinario, ſed & inquiſitorio proceſſu. Etſi vero Rauchbar. *d. l.* eam reſtringat ad certum aliquem caſum, quando ſcilicet reus antea reprobatoria vel defenſoria probatione uſus non eſt, *d. qu. 3. n. 12. & 13.* haud immerito tamen de hac reſtrictione dubito, idemque aſſerendum puto, etiamſi inquiſitus probatione defenſionis jam antea uſus fuerit. Neque enim Rauchb. concedendum eſt, in proceſſu inquiſitorio reum, qui ſemel ad probationem admiſſus fuit, ab ulteriori probatione excludi, *arg. Nov. 90. c. 4. Auth. at qui ſemel. C. de prob. c. exteriore. 35. capit. fraternitatis. 37. c. veniens. 38. & c. conſtitutus. 46. extr. de teſtib.* Hippol. de Marſil. *ſingul. 66.* Andr. Gail. *l. 1. obſervat. 105.* Mynſinger. *cent. 1. obſerv. 41. & cent. 6. obſerv. 59.* Contrarium ſiquidem, & quod inquiſitus ex nova aliqua cauſa defenſionem ſuam denuo probare volens, ſecunda, & quandoque etiam tertia vice admitti debeat, probavi *qu. præc. n. 35. & ſeqq.* Mirum itaque non eſt, ſi & 65 66 67

Digitized by Google

eo caſu, quo juramentum purgationis ipſi fuit impoſitum, inquiſitus ad probationem innocentiæ admittatur, etiamſi jam antea probatione uſus fuerit, modo tamen probabile aliquod fundamentum, ac novam cauſam alleget, qua defenſionem ſuam probare intendat; Idque tanto magis, quod in probanda innocentia rei multa admittantur, quæ alias jure non permitterentur, Dan. Moller. *ad Conſt. Elect. 23. n. 13. P. 4.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. ſi quis ultro. in pr. & n. 98. & ſeqq. ff. de qu. & in pract. crim. §. opportune. n. 7. & ſeqq.*

68 Ac quo minus hac de re dubium ſit in foro Saxon. bene perpendenda eſt *Conſt. El. 14. P. 1.* ubi dicitur: Reum, cui juramentum eſt delatum, tum demum jurare debere, ſi juramentum evitare, & probationibus pro ſua defenſione uti non poſſit: Quæ Conſtitutio, quia generalis eſt, generaliter quoque intelligi debet, *l. de pretio. 8. ff. de publ. in rem act. l. præſes. 3. in fin. ff. de offic. præſid. l. ut nullo. 20. C. de uſur. l. omne verbum. 2. in fin. C. comm. de legat.* Unde ſequitur, inquiſitum, cui juramentum purgationis impoſitum eſt, ſi probationibus pro ſua defenſione uti velit, admitten-
69 dum eſſe, ipſumque jurare non teneri. Quod & haud obſcure probare videtur *Ord. Cam. Imp. P. 2. c. 10 §.* **Würde ſich aber.** *verb.* **es wäre denn, daß der Verklagte, ſeine Unſchuld darzuthun gefaſt wäre, rc.** ubi in fractæ pacis crimine is, cui per ſententiam juratoria purgatio imponitur, ſi juramentum recuſet, & propterea proſcribatur, deinceps de innocentia ſua probare volens, admittitur, Mynſing. *cent. 2. obſerv. 88.* Andr. Gail. *l. 2. de pac. publ. c. 8.*

70 Quæ aliaque pro aſſertione ſua ſtabilienda adducit Andr. Rauchbar. *P. 2. qu. 3.* ubi etiam pluribus ad contraria reſpondet, ex quibus veritas hujus ſententiæ luculenter patet, quam defendunt Matth. Berlich. *P. 1. concl. 37. n. 31.* Jac. Schult. *in addit. ad proc.* Pet. Terminæ. *c. 46.* Chriſtoph. Zobel. *in addit. ad text. germ.* Landr. *l. 1. art. 39. lit. C.* Andr. Gail. *l. 2. de pac. publ. c. 7. n. 21.*

71 *In quam ſententiam etiam reſpondimus ad conſultat. VVolffg.* Metzens zu Arnshaugk: Iſt euch durch Urthel und Recht das *Juramentum Purgationis* zuerkannt worden: Wenn ihr nun gleich zuvor allbereit eure *Defenſion* geführet hättet, da ihr aber dennoch euer Gewiſſen anitzo mit Beweiß zu vertreten, und alſo eure *Defenſion* aus erheblichen Urſachen noch einſten zu führen, gemeynet wäret rc. So würdet ihr damit nochmals billig zugelaſſen, und immittelſt, ehe und zuvor auf euren Beweiß zu Recht erkannt, mit der Eydes-Leiſtung verſchonet, V. R. W. *M. Mart. A. 1626.*

72 II. Quæritur: *An impoſito juramento purgatorio, ab adverſa parte juramentum calumniæ exigi poſſit?* Rectiſſime hoc negat Andr. Rauchbar. *P. 1. qu. 11. n. 30.* ubi generaliter dicit, in juramentis, quæ vel a Lege vel a Judice deferuntur, exactionem calumniæ juramenti locum non habere, quum in Lege, vel Judice qui exequitur diſpoſitionem Legis, præſumptio calumniæ, doli vel malitiæ ceſſet, *arg. l. 2. de leg. l. vir bonus. 18. ff. jud. ſolv. l. continuus. 137. §. cum ita. ff. de verb. oblig. l. ſed unius 17. §. ait prætor. 5. ff. de appellat.*

Q. 5. Impoſito Juramento purgationis reo, num Juramentum calumniæ ab adverſa parte exigi poſſit?

73 Nec obſtat *Conſt. El. 12. P. 1. in pr.* verb. **So einem Part ein deferirter, oder ander Eyd,** juramentum purgationis vel ſuppletorium **zu leiſten aufferlegt und zuerkannt ſo ſoll er in acht Tagen, von der Zeit an, als ſolch Urthel ſeine Krafft erreichet, den Gegentheil, welcher den Eyd vor Gefährde zuvor ſchweren ſoll,** citiren laſſen, rc.

Etenim verba hæc poſteriora, ne juri communi 74
adverſentur, reſtringi debent ad judiciale, vel a parte parti delatum juramentum, prout ea explicat Andr. Rauchb. *d. qu. 11. n. 35.* quam explicationem juvat expreſſa Sanctio Illuſtriſſimi Elect. Saxon. in *novo proc. jud. de A. 1622. tit. 18. §.* **Es hat.** ibi: **Es hat aber dieſer Eyd für Gefährde allein in dem Fall ſtatt, wenn einem der Part den Eyd** deferiret; **wann aber einem aus ſonderbahrer Verordnung der Rechte, oder ſonſt aus Richterlichem Amt ein Eyd auferlegt wird, hat er den Eyd für Gefährde zu fodern nicht Fug.** Cum ergo juramentum purgationis ex officio imponatur inquiſito, utique eo injuncto, calumniæ juramento locum non eſſe, certiſſimum eſt, ex *d. tit. 18. proc. jud.*

In quo ipſo juramentum purgationis haud pa- 75
rum differt a juramento judiciali, quo delato, calumniæ juramentum ab adverſa parte ſemper eſt præſtandum. Cui & alia quoque differentia ac- 76
cedit, quod nempe reus, cui juramentum purgationis delatum eſt, illud referre non poſſit; quia propriam rei conſcientiam attingit, Petr. Heig. *P. 1. qu 40. n. 37.* per *l. Marcellus. §. 1.* cum *l. ſeq. ff. rer. amotar.* ubi Gloſſ. & Bartol. Matth. Berlich. *P. 1. concl. 22. n. 45.*

III. Quæritur: *Quisnam effectus ſit juramenti* 77
purgationis? Ubi *Dd.* unanimiter reſpondent, quod reus, qui juravit, non obſtantibus præſumptionibus contrariis, definitive abſolvi debeat, non tantum quoad ipſam cauſam & actionem principalem, ſed etiam quoad expenſas & alia accidentia, Petr. Heig. *P. 1 qu. 4 . n. 38. & ſeqq.* Gloſſ. latin. *ad text. latin. in* Landr. *l. 1 art. 39. §. ſed ex his tribus actib post med. verſ. & poſt præſtitam purgat.* Matth. Berlich. *P. 1 concl 37. n. 44.* Andr. Gail. *l. 2. de pac. publ. c. 7. n 12.*

Q. 6. Quisnam ſit effectus juramenti purgationis?

Hinc quotidie pronunciari ſolet: Dieweil *Inquiſit* vermit- 78
telſt ſeines leiblichen Eydes ſich gereiniget, und daß er die ihme zugemeſſene Verbrechung rc. nicht begangen, geſchworen: So mag auch nunmehr wider ihn ferner nichts fürgenommen werden, ſondern er wird der gefänglichen Hafft auf einen gewöhnlichen Urpheden billig entlediget, V. R. W.

Quod ſi etiam de expenſis quæritur, addi ſolet: Und iſt die 79
aufgewendete Unkoſten zu erſtatten nicht ſchuldig. *Veluti pronunciatum ad conſultat. Quæſt. in* Voigtsberg, *M. Jan. A. 1605.*

Quod ſi vero reus jurare detrectet, pro con- 80
feſſo haberi debet, ut & in aliis juramentis receptum eſt, *l. 2. § quod ſi actor. C. de jurament. propt. calum. dand.* Petr. Heig. *P. 1. qu. 40. n. 36.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 63. n. 4.* Matth. Berlich. *P. 1. concl. 36. n. 39.* Mynſing. *cent. 2. obſerv. 58. n. 1. & cent. 3. obſerv. 52. verſ. cæterum in cauſis purgationis.*

Quod ipſum tamen verum eſſe puto tantum- 81
modo in levioribus delictis, pro quibus pœna arbitraria, carceris aut relegationis indicitur, ad quam condemnari poteſt reus, qui conſcientiam ſuam per juramentum purgare detrectat. At ſi de crimi- 82
ne graviori agatur, pro quo pœna corporis afflictiva, vel ultimum ſupplicium irrogandum venit, ficta hæc confeſſio (qualis eſſe videtur rei juramentum purgationis detrectantis, juxta tradita Hippol. de Marſil. *in pract. crim §. poſtquam. n. 51.* Mynſing. *cent. 2. obſerv. 88 n. 4.*) ad condemnationem haudquaquam ſufficiens eſt; ſed ſolum indicium ad torturam facit. Proin reus criminis atrocioris, propterea quod jurare recuſat, quæſtioni ſub-

ſubjici debet, ut confeſſio ipſius extorqueatur, ac delictum commiſſum debita pœna coërceatur.

83 *Prout tali caſu reſpondimus verſus* Wünſchendorff, *ad requiſ. Ge.* Berends, *M. Apr. A. 1630.*

84 Tertia denique Regula eſt: **Quotiescunque in criminibus atrocioribus ſufficientia adſunt indicia, Reus delictum negans torturæ ſubjici debet.**

85 Etenim non ſemper juramentum purgationis inquiſito injungendum eſt; alias certe quilibet reus pœnam facillime effugere poſſet: ſed juramenti uſus tum potiſſimum neceſſarius eſt, quando delictum, cujus reus aliquis arguitur, non meretur pœnam corporis afflictivam, & proinde etiam ob indicia graviſſima ad torturam perveniri non poteſt; aut ſi in gravioribus delictis indicia ad torturam ſufficientia non adſint, ubi pro eruenda veritate conſultisſimum eſt, reo neceſſitatem jurandi imponere, Petr. Heig. *P. 1. q. 40 n. 32.*

Quod ſi vero de crimine agatur atrociori, cujus 86
pœna ad minimum eſt corporis afflictiva, indiciaque ſufficientia extent, ad juramentum Purgationis deveniendum non eſt, ſed Reus torturæ ſubjici debet ad confeſſionem extorquendam, de qua materia latius agetur *qq. ſubſequentibus.*

QUÆSTIO CXVII.

De Tortura, ut & generibus ac gradibus Tormentorum.

S U M M A R I A.

1. Reus non niſi confeſſus aut convictus condemnari debet.
2. In delictis occultis per tormenta veritas eſt extorquenda.
3. Quæſtio res dira & corporibus hominum noxia eſt.
4. Et damnum irreparabile infert.
5. Tortura res eſt periculoſa. n. 6. 7.
8. Tormenta ad eruendam veritatem ſunt adhibenda.
9. Materia quæſtionis arbitraria eſt.
10. Caute circa torturam eſt procedendum, n. 11.
12. Vocabulum quæſtionis varie accipitur, n. 13. 14.
15. Quæſtio proprie ipſa tortura non eſt.
16. Definitio quæſtionis ſive torturæ, n. 17.
18. Quæſtio communiter cum actu torturæ confunditur.
19. Poteſtatem torquendi reos quinam Magiſtratus habeat? n. 20 21.
22. Quæſtio cauſæ criminalis acceſſio eſt, n. 23. 24.
25. Tortura qualis eſſe debeat? n. 26. 27.
28. Carnifices tormentorum genera probe habent perſpecta.
29. Varii variarum gentium referuntur modi tormentorum, n. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37.
38. Creſcente malitia, nova creverunt tormentorum genera.
39. Abſtinere debent judices a novis & inauditis tormentorum generibus.
40. In foro Saxon. quænam tormenta ſint uſitata? n. 41.
42. Gradus torturæ diverſimodi referuntur, n. 43. 44. 45.
46. Gradus tormentorum in foro Saxonico.
47. Territio duplex eſt: verbalis & realis.
48. Nuda territio, quæ proprie tortura non eſt, n. 49. 50.
51. Obſervantia Scab. Lipſienſ. n. 56.
52. Territio cum præludiis tormentorum conjuncta, n. 53. 54. 57.
55. Obſervantia Scabinorum Lipſienſium, n. 56.
58. Tortura ipſa in cruciatu corporis conſiſtit.
59. Gradus torturæ tres ſunt in foro Saxonico, & quomodo differant? n. 60. 62 63.
61. Obſervantia Scabinorum Lipſienſium, n. 64.
65. Tertius torturæ gradus horribilisſimus, in quibus delictis locum habeat? n. 66.
67. Sententia Scabinorum Lipſienſium.
68. Moderamen judicis in dictanda tortura, quale eſſe debeat, & in quonam conſiſtat? n. 69. 70. 71. 72. 73.

1 ETSI reus criminis alicujus condemnari non debeat, niſi confeſſus aut convictus fuerit, *l. qui ſententiam 18.* ubi Dd. *C. de pœn. l. ult. C. de cuſtod. rer. c. 1.* & *c. primates. 2. qu. 1.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. § ſecunda quæſtion. 1.* Foller. *in pract. crim. verb. dentur. capitula. n. 20.* attamen non ſtatim abſolvendus eſt, qui delictum diffitetur, ac legitimis & plenis probationibus convinci nequit, ſed quia multum Reipubl. intereſt, crimina puniri, hominesque facinoroſos e medio tolli, *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aqu. l. in delictis 4. §. 2. ff. de nox. action.* omnibus modis laborandum erit, quo veritas dete-
2 gatur: Id quod per tormenta commodiſſime fieri poteſt, ac ſolet. Etenim quia pleraque crimina clam & occulte committuntur, ut ſemper copia teſtium haberi non poſſit, ideo more Majorum introductum eſſe, inquit Cicero *in P. Orat.* ut per tormenta veritas exquiratur; quem morem innuit *ib. n. 51.* ab Athenienſibus & Rhodiis deſumptum fuiſſe, Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de qu. n. 2.*

Sane quæſtionem rem diram, corporibusque 3
hominum admodum noxiam, & quandoque lethalem eſſe, nihilque tam crudele & inhumanum, quam hominem ad imaginem Dei conditum tormentis lacerare, & quaſi excarnificare, negari nequit, Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 1. n. 1.* Matth. Stephan. *in not. ad art. 20. in pr. Ordin. Crim. Carol.* Unde & quæſtionem Tarquinii Superbi, aut Mezentii vel Phalaridis, alteriusve immanioris Tyranni inventum eſſe, ſcribit Ge. Rem. *in nemeſ. Karul. art. 58.*

Ac per torturam damnum irreparabile infer- 4
ri, rectiſſime dicitur. Licet namque ei, qui tormentis laceratus eſt, mederi poſſit, nunquam tamen hæc macula tollitur, quemadmodum nec virginitas ſemel corrupta, aut caſtitas amiſſa revera
reſtitui poteſt, *l. 1. in pr. C. de rapt. virgin.* Quin & 5
hoc

Digitized by Google

hoc indagandi criminis genus res fragilis eſt & periculoſa, quæ veritatem ſæpius fallit. Nam, ut inquit *Ulpian.* plerique patientia ſive duritia ita tormenta contemnunt, ut exprimi ab eis veritas nullo modo poſſit: Alii tanta ſunt impatientia, ut quodvis mentiri, quam pati tormenta velint, *l. 1. §. 23. ff. de qu.* ita fit, ut etiam torti vario modo fateantur, ut non tantum ſe, verum etiam alios comminentur, ſeu criminentur, *d. l. 1. §. 23.* Et multi, qui haſce anguſtias ſuſtinere coguntur, potius mori, quam vivere malunt, *Nov. 134. c. 13.* Joh. Zang. *de qu. & tort. in præf. n. 43.* Ge. Rem. *in nemeſ. Karul. d. art. 58.* Matth. Steph. *d. l. n. 1.* Ideoque quæſtioni fidem non ſemper, nec tamen nunquam habendam eſſe, monet Zang. *d. præf. n. 39.* Unde remedium hoc indagandæ veritatis non modo periculoſum, ſed & maxime dubium eſſe patet.

6 Hocque ipſum eſt, quod ſcribit Ventur. de Valent. Abuſum nempe omnium periculoſiſſimum totam fere Europam infeſtare, ut, ſi toties torti, tortæve, vel metu tormentorum, vel ex impatientia & deliquio animi, vel alio quovis errore, aut litem criminalem, quam nunquam fecerint, aut impoſſibilia, aut erronea confiteantur, protinus condemnentur, comburantur, ſecentur, facta executione, nec quæratur an lis recte intentata ſit, nec

7 ne, *in partben. litig. l. 1. c. 14. n. 36.* Exempla occurrunt non pauca illorum, qui innocentes propter tormentorum ſævitiam confeſſi & condemnati fuerunt, ut videre eſt apud Valer. Max. *l. 8. c. 4.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 64. n. 46. in fin.* Godelm. *l. 3. de mag. lam. & venefic. c. 10. n. 4. & ſeqq.* ubi tres refert hiſtorias. (1.) de Sacrificio, (2.) de Domino propter pileum ſervi condemnato, (3.) de duobus opificibus peregre abeuntibus, quorum unus brevi rediit, cum alterius veſtitu invicem permutato, eoque propterea homicidii accuſato, Rotæque condemnato.

8 Nihilominus tamen ſuadente neceſſitate, quo veritas exquiratur, tormenta adhibenda ſunt. Etſi enim quilibet præſumatur innocens, & ſine vitio, *l. abſentem. 5. ff. de pœn. l. qui accuſare. 4. C. de edendo. l. 1. & 3. ff. de ædilit. edict. l. cum probatio. 7. ff. de prob.* Jac. Menoch. *l. 5. de præſumpt. præſ. 4. n. 1. & ſeqq.* Attamen cum de delicto Reus judici factus ſit ſuſpectus, adeoque ad criminis probationem accedatur, & tam prope ſit, ut probatione Reus convincatur, utque ſola ejus confeſſio ſupereſſe videatur, *l. 1. §. 1. de qu.* utique ne Reus pœnam promeritam effugiat, ad tormenta procedendum, eorumque medio confeſſio extorquenda eſt. Ideoque licet D. Auguſtinus, *l. 19. de Civitate Dei, c. 6.* videatur abhorrere ab omnibus tormentis, addit tamen, neceſſitate ſocietatis humanæ judicem excuſari, modo illa temperate, atque legitime adhibeantur, quo ipſo abuſui, ex injuſto & immoderato quæſtionis exercitio provenienti, facillime ſubveniri poterit.

9 Qua de cauſa modum quæſtionis judices arbitrari oportet, ſecundum Reſcriptum *JCti* Ulpiani *in l. quæſtionis. 7. ff. de qu.* ut veriſſime materia torturæ ſit remiſſa arbitrio judicum, prout tradit

10 Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 64. n. 31.* Quorum tamen arbitrium legibus conforme eſſe debet. Cautè namque hoc in paſſu eſt procedendum, ne contra Edictum D. Auguſti judices in omni cauſa, aut perſona omni, aut ex quibuslibet indiciis ad tormenta temere proſiliant, *l. edictum. 8. in pr. ff. de qu.* neque ſi cauſæ neceſſitas quæſtionem hanc rigidiorem deſideret, modum torquendi vel excedant, vel minus laxent, ſed ex juris præſcripto, & juxta judiciorum ac criminis, perſonæque conditionem & qualitatem cruciatum admoveant, *d. l. §. ff. de qu. 7. l. de minore. 10. §. tormenta. 3. ff. de quæſtion.* Matth. Steph. *in not. ad art. 58. Ord. Crim.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. in præfat. n. 8.*

Quæ ut exactius obſerventur, judex diſcretus 11
„ ſubſequentia hæc capita bene attendere, ac probe
„ perſpecta habere debet: (1.) Qualia tormenta eſſe
„ debeant, quotque eorum ſint gradus? (2.) Quænam
„ perſonæ torqueri queant? (3.) Quibus in cauſis
„ de reis quæſtio haberi poſſit? (4.) Quæ res &
„ indicia judicem movere debeant, ut ad quæſtionem
„ deveniat? (5.) Quinam ordo ac modus reos
„ torquendi obſervandus? (6.) Et quinam torturæ
„ ſint effectus? In quibus totum juris argumentum
„ de torquendis reis ſubſiſtat. Quare & de hiſce di-
„ ſtincte agere, ac quidnam in foro, præſertim Sa-
„ xonico, uſu & obſervantia receptum, indicare
„ operæ pretium duxi.

Antequam vero de *Primo Capite* dicam, nempe, qualis tortura eſſe debeat, quotque ejusdem ſint gradus; *quidnam proprie quæſtio ſit*, noſſe oportet. Varie autem hoc vocabulum *Quæſtionis* accipi notiſſimum eſt. Quandoque enim illud dubitationem denotat, quæ aut ex jure aut facto oritur, *l. 2. §. ult. ff. de don. l. 1. ff. quæ res pignor. l. 1. §. 4. ff. ad SCtum Turpill. l. 16. in fin. ff. de ſtat. hom.* Franc. Duar. *1. anniv. diſp. 41.* Herm. Vultej. *in comm. Inſt. ad tit. de act. in pr. n. 18. & ſeqq.* 12

Q. 1. Quidnam proprie quæſtio ſit, & quomodo definiatur?

Sæpe etiam Quæſtionis vocabulum pro judicio accipitur, ut quando Cornelius Sylla quæſtiones publicas, hoc eſt, publica judicia, velut de Falſis, de Sicariis, de Veneficiis inſtituiſſe dicitur, *l. 2. §. 32. verſ. deinde Cornelius Sylla*, ubi Zaſ. Cujac. Oldendorp. *de orig. jur.* Talis fuit quæſtio de Vi Cn. Domitii Prætoris, de qua Cicer. & Aſcon. *in Milon.* Et de Prætoribus, qui de Veneficiis & Peculatu quærerent, ſcribit Liv. *l. 38. & 39.* 13

At hoc loco proprie ſignificat Interrogationem de crimine, quæ fit per Tormenta Corporis, *l. 15. §. 41. ff. de injur. tot. tit. ff. & C. de quæſt.* Franc. Brun. *de indic. & tort. P. 2. quæſt. 1. n. 2.* Petr. Theodor. *in Colleg. Crim. diſp. 9. theſ. 9. lit. A.* Chirland. *in tr. de qu. & tort. quæſt. 1. n. 1. & 2.* Azo *in ſumm. tit. de qu.* 14

Ex quo patet, proprie quæſtionem ipſam torturam non eſſe, ſed per torturam tanquam medium eruendæ veritatis agi & expediri, *l. cum teſtamentum. 10.* ibi: *per tormenta interrogari. C. de qu. l. quoties. 12.* ibi: *cum tormentis interroganda. C. eod. tit.* Adeoque hæc duo male confundi: cum tortura ſit quæſtionis pars quædam, ipſeque actus torquendi & cruciandi reum; Quæſtio autem interrogatio rei, Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 1. n. 12.* 15

Quod ipſum quoque definitio quæſtionis 16
„ probat: Quæ eſt inquiſitio ſive interrogatio ad
„ eruendam veritatem per tormenta & corporis do-
„ lorem; prout definitur ab Azon. *in ſumma. tit. de qu.* Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P. 2 qu. 1. n. 12.* Paul. Chirland. *de qu. & tort. q. 1. n. 1. & 2.* Hippol. de Marſil. *ad rubr. ff de qu.* Quamvis paulo aliter eam definiat Henr. Bocer. *d. c. 1. n. 3.* quod 17 nempe ſit interrogatio de crimine commiſſo, per corporis tormenta, ad eruendam ipſius criminis ſive cauſæ veritatem, legitime a judice inſtituta. Quam definitionem etiam probat Petr. Theo-

Theodor. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 9.* Eo ipſo namque dum quæſtio definitur per interrogationem, quæ fit per tormenta, ſatis innuitur, quæſtionem ipſum cruciatum non eſſe, ſed interrogationem, quæ per ſe, quatenus interrogatio eſt, dolorem corpori non incutit; quod & probant textus in *l. item apud. 15. §. quæſt. 41. ff. de injur. l. 1. §. qui. 21. & ſeq. l. divus. 9. §. 1. l. 17. in princ. & l. ſeq. §. ſervus. 6. & §. ſeq. ff. de quæſt. l. pridem. 6. & l. ſeq. l. ſuper 9. & l. ſeq. l. quoties. 12. ult. C. eod. tit.*

18 Hoc licet veriſſimum ſit, communi tamen loquendi uſu quæſtio cum actu torturæ confunditur, qui fit per corporis tormenta, *d. l. 15. §. 14. ff. de injur. l. 1. in pr. §. 1. §. 7. & ſeq. l. 2. l. 3. l. 4. l. de minore. 10. §. 1. in fin. & §. ſeq. l. 16. l. 18. §. 1. & 2. ff. de qu.* Et ſic per quæſtionem haud raro ipſa tormenta, ipſeque actus torturæ ſignificatur. Quo reſpectu etiam quæſtio dicitur germanice **die peinliche Frage, oder ſcharffe Frage**, quia per eam corpus affligitur.

Q. 1. Cuinam Magiſtratui competat poteſtas torquendi Reos?

19 Ex quo porro ſequitur, poteſtatem torquendi meri eſſe Imperii, eique tantummodo competere, qui juriſdictionem ſuperiorem habet, **die**
20 **Ober-Gerichte, oder peinliche Gerichte.** Quod de jure Saxonico minus dubium habere videtur, quo pœnæ corporis afflictivæ aliique actus juriſdictionis, quibus corpus affligitur, (qualis abſque dubio eſt etiam quæſtio ſive tortura) ad ſupremam ſive altam juriſdictionem referuntur; uti patet ex *Conſt. Prov. El. Sax. de A. 1543. & repetita A. 1555. ſub tit.* **Was zu Ober- Nieder- oder Erb-Gerichte gehöret.**

21 Quin & de jure Civili torturam non ſimplicis juriſdictionis, ſed meri eſſe Imperii, rectiſſime docet Bartol. *ad l. cum ſervus. 6. ff. de condict. cauſ. dat. & ad l. interdum. 55. §. qui fundum. n. 2. ff. de furt.* Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P. 2. qu. 7. n. 3.* Andr. Gail. *l. 2. de pac. publ. c. 2 n. 16.* Jac. de Belviſo.
22 *in tr. crim. l. 3. c. 14. n 5.* Quod haud obſcure probatur ex *l edictum. 8. ff. quæſt.* ubi quæſtio dicitur cauſæ criminalis acceſſio. Sicuti ergo cauſa criminalis eſt meri Imperii, *l. 3. ff. de juriſdict.* ita & quæſtio ſive tortura: quum acceſſio ſequatur naturam ſui principalis, *l. cum principalis. 178. ff. de reg. jur.* Ideoque Magiſtratus, qui duntaxat juriſdictionem habet ſimplicem, ad dijudicandas civiles & pecuniarias cauſas, ſeveriores haſce quæſtiones exercere, regulariter jure prohibetur, *l. defenſores. 5. verſ. ſeveriores. C. de defenſ. civit.*

23 Nec obſtat, quod in civilibus quandoque cauſis torturæ locus eſſe poſſit; veluti ſervos, cum alienæ cauſæ etiam pecuniariæ adhibentur teſtes, tormentis ſubjici poſſe ad probationum inopiam, arguit textus in *l. divus. 9. in pr. ff. de quæſt. & l. cum teſtamentum. 10. l. hoc quod placet. 13. C. eod. tit.* Sicuti & alii viliſſimæ conditionis teſtes, puta harenarii & ſimiles, in aliena etiam pecuniaria cauſa, ex probationum inopia per tormenta interrogari poſſunt, quorum teſtimonio etiam abſque tormentis non creditur, *l. ob carmen. 21. §. 2. ff. de teſt.* Quod & de Mercatoribus fallitis aſſerendum, qui tormentis quandoque ſubjiciuntur, ut pecunias ſibi creditas, itemque chirographa, atque rationes, quas ſalvas adhuc penes ſe habere negant, creditoribus ſuis indicent, Paris de Puteo *in tr. Synd. in verb. tort. c. an in cauſ. pecun. n. 2.* Hippol. de Marſil. *ad l. 9. n 6 ff. de qu. & in pract. crim. §. expedita. n. 26.*
24 Hæc, inquam, non obſtant; Siquidem in cauſis civilibus pecuniariis tum demum ad torturam deveniendum eſt, quando illæ turpitudinem in ſe continent & crimen annexum habent, prout dicit Franc. Caſon. *in tr. de torment. c. 8. in pr.* Hippol. de Marſil. *d. l.* Paul. Chirland. *in tr. de qu. & tort. q. 3. n. 2. 6. & 8.* quo certe caſu non tam pro civilibus, quam criminalibus cauſis ſunt habendæ. Quamvis & aliter reſpondeat Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 1. in fin.*

Hiſce ita cognitis quæritur: Qualis tortura 25
eſſe debeat, quique ac quotnam ejusdem ſint gradus? Ad quam quæſtionem reſpondet Carolus V. Imper. in *Ord. Crim. art. 58.* **Die peinliche Frage ſoll nach Gelegenheit des Argwohns der Perſon viel, offt oder wenig, hart oder linder, nach Ermeſſung eines guten vernünfftigen Richters fürgenommen werden, ꝛc.** Quibus verbis judicis 26
arbitrio ac diſcretioni committitur, qualia quantaque tormenta ad eruendam cujusque criminis veritatem ſint adhibenda. Quod & ſenſiſſe videtur *JCtus* Ulpianus, quando in *l. quæſtionis modum. 7. ff. de qu.* ait, judicem modum tormentorum arbitrari oportere. Qui ſedulam operam navabit, ut, quantum perſonarum ætas, ſexus, vires, conditio & ratio ipſa permiſerit, tormenta attemperet, ſæpius, rarius, remiſſius, intentius adhibeat, quum vel innocentiæ vel ſupplicio, torti ſalvi permanere debeant, *l 4. §. ult. ff de re militar. l. ſi quis. 3. §. 7. ff. ad SCtum Sylan.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſ. 271.* Ge. Rem. *in nemeſ. Karul. art. 58.* ubi & Matth. Steph. Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 64. n. 33.* Hoc tamen arbitrium 27
judicis non abſolutum & irregulatum, ſed juri atque æquitati conforme eſſe debet, (1) quoad ipſa tormentorum genera conſueta, uſuque recepta, (2.) certos eorundem gradus, (3.) & moderatæ rationis temperamentum. Quæ tria circa qualitatem torturæ ac corporis cruciatum bene notanda ſunt.

Primum quod attinet; etſi carnifices optime 28
omnium tormentorum genera noverint; attamen cum hi nullo alio uti queant, quam quod ut adhibeant, judex præcipit, ideoque & hic genera tormentorum & cruciatuum probe perſpecta habere debet, quæ pro ratione cujusque provinciæ atque gentis varia atque diſparia fuerunt. De Romanis 29
enim ſcribit Joh. Roſin. *l. 9. antiq. roman. c. 31.* quod apud eos habita fuit quæſtio in Eculeo, cujus meminit etiam Imper. Conſtantin. in *l. & ſi excepta. 7. in fin. C. de maleſic. & mathem.* Quamvis de pœnæ genere ibidem agi, exiſtimet Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 20.* Fuit autem Eculeus 30
torquendi inſtrumentum, & quidem Cataſta lignea cochleata ad intendendum & remittendum apta, atque ad torquendos homines, ut facti veritas eliceretur, inſtituta. Et qui in Eculeo torquebantur, pendebant brachiis, pedibusque retortis extenti, nervis ſcilicet, quibus devincta membra erant, propter ſummam intentionem crepantibus, utque incitandi doloris cauſa eculeus tendebatur, ſic ejusdem remittendi ergo laxabatur, ut refert Joh. Roſin. *d. c. 31.* Et de hoc etiam loquitur Cic. 7. *Philippic. Ponite ante oculos Vincula, Verbera, Eculeum, Carnificem, Tortoremque.*

Aliud quoque fuit apud Romanos tormentum, quod per fidiculas inferebatur, cujus meminit *l. 4. C. ad L. Jul. Majeſt. & l. decuriones. 16. C. de quæſt.* quando nempe chordis ſive funibus rei ligabantur, Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort.* 31

Digitized by Google

32 *tort. c. 5. n. 19.* Memorat enim tormenti genus quoddam Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim. c. 37. n. 19.* quod nullum corpori detrimentum afferre, maximos tamen omnium cruciatus reo admovere dicit: Ut ſi ex judicis præcepto a tortore primum concludatur reus arcte inter duas laminas ad formam ciſtulæ anguſtæ confectas, ac deinde maximi pedum digiti fune conſtricti per axem, cui alligatus ſit funiculus ille, vi quadam extrahantur lentula; Quo modo arcte compreſſum ipſius rei corpus altius intumeſcere, & intolerabili cruciatu illico affici, ait, qui tamen laxato fune confeſtim deſinat & remittatur.

33 Idemque Damhouder. *d. c. 37. n. 20.* modum torquendi reos adhuc alium in civitate Brugenſi uſitatum eſſe refert, nempe tortor reum primo veſtibus exuit, & verenda ipſius, quibus natura ipſa pudorem induit, quodam amictu lineo tegit, deinde manus ipſius in tergum reducit, & fune quodam arcte conſtringit: quo facto, ipſum ſupinum imponit in ſcamnum, quod rei corpore ſtrictius & anguſtius eſt, eiq; ſcamno fune ſub axillis, & ſuper thoracem rei ducto arcte adſtringit, ne vi torturæ mox ſubſecutura a ſcamno trahatur, & periculoſe in pavimentum labatur: poſt, cujuſque pedis maximo digito ſingulatim annectuntur funes, qui obvolvuntur cuidam præſenti axi; Hoc facto, illum axem, adhibita vi, tortor circumagit, atque ita longiſſime corpus rei extendit. Deinde funem, ſi opus fuerit, arcte impingit ipſius femoribus aut tibiis, aut ſimili forma oſſulis, vel bacillis, funiculum contortum nexibus aut globulis, fronti patientis imprimit ſtrictius aut levius, ad arbitrium judicis. Quandoque etiam Carnifex nares rei comprimit, & aquam frigidam in pectus ipſius, tibias, pedes, aliaque maxime affecta membra guttatim infundit. Præterea ori ipſius immittit frenum ſive capiſtrum, ad hoc commode aptum, ac mox ori infundit aquam frigidam, donec venter intumuerit in eam craſſitudinem, quæ judici videbitur corporis viribus citra grave periculum ſufficere.

34 Hæc aliaque varia atque diverſa tormentorum genera enumerant *Dd. pragmatici*, Gandin. *in tract. de maleſic. rubr. de qu. & torment. n. 31.* Paul Chirland. *in tr. de qu. & tort. qu. 2. & 4.* Hippol. de Marſil. *ad l. 1. in pr. n. 55. ff. de qu.* ubi ponit quatuordecim ſpecies tormentorum diverſas, Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P. 2. quaſt. 2. & 6. & 7.* ac inprimis Jod. Damhouder. *in prax.*

35 *rerum. crim. c. 37. n. 18.* ubi ſic ſcribit: *Ex inolita conſuetudine, variis inſtrumentis, diverſaque materia hanc torturam exerceri cognovimus per Latrunculatores & maleficiorum judices, nunc chordis & reſtibus, nunc aqua, nunc aceto, alias oleo ipſius gutturi infuſo, pice denique ardenti, aut alio ſimili cruciatu corpori ipſius adhibito. Quin & inedia, duriſſimaque ſiti, aut intolerabili frigore, aut cibo ſalſiſſimo citra ullum potus remedium exhibito. Alii immiſſis inter digitos bacillis ligneis, atque item arctiſſime funiculis digitos conſtringentes; aut taxillo, aut alea inter cutem & carnem torquendi perducta; item crabronibus, muribus, ſimilibuſque infeſtis animalculis, quæ malefici ventri & umbilico viva adhiberi fueverunt, ipſis ſuperimpoſito vitreo poculo, ne evadendi pateat exitus, ſed ut cruciatum acrius urgeant in patientis corpus. Rurſum torturam exercere ſolent capra quapiam, hoc modo: Torquendum primo ſcamno illigant, mox illius pedes diligenter aqua ſalſa proluunt, deinde capram ipſam ſalis avidiſſimam ipſius plantis admovent lambituram, qui ſane cruciatus fertur atrociſſimus, maximeque intolerabilis citra ullum corporis periculum. Sunt qui patientibus ſcamno innixis per nares aquam cum calce viva immittunt, & os ipſius concludunt, verum hoc periculoſum eſt. Quidam patientem nudum tabula dura implanaque injiciunt, cujus pedibus ac manibus gravia ſaxa appendunt, quæ corporis partes extremas magno cum cruciatu deprimunt. Sunt quidem impuriores, qui reorum teſticulos fune conſtringunt, eoſdemque teſticulos virgis acriter cadunt. Verum hoc Turcicum eſt, aut Scythicum. Novi, qui maleficos excarnificaturi verius, quam torturi, eos in aere ſuſpenderint brachiis in diverſum protenſis, ipſorumque axillis ardentes ſuppoſuerint candelas, donec cutem utcunque inurerent, aut pedum plantis vivas prunas, aut carbones ſubjecerint. Quidam patientem calceant novis calceis bene pinguibus, atque ita adhibent objectis plantis ad ignem, aut ardentiſſimo foco inſtituunt, donec arctiſſime pedes conſtringantur, & duram pœnam percipiant. Alii vero, malefici ſcamno illigati pedes multo lardo perungunt, eoſque ferventi igni admovent, donec hac pœna victus ad confeſſionem (ſi fieri poteſt) pertrahatur.* Hactenus Damhoud. Illud quoque 36
tormentorum genus Italis haud infrequens perhibetur, quo maleficum conſtituunt in ſcamno aut ſede ligatum, duobus famulis adhibitis, qui maleficum cohibeant a ſcamno. Hiſce duobus ſuccedunt alii atque alii famuli, qui nulla ratione permittunt maleficum in ullum ſoporem ac quietem incidere: & quoties contingit ipſum reum ad ſomnum nutare, quietemque optare, adſtantes famuli alapis, acribuſque vellicationibus ſomnum diſpellunt, donec reus inquietudine victus optet ſomnum & confeſſionem promittat. Quod tormentum minime omnium corpuſculum lædit, eſtque maximæ efficaciæ in eos, qui ad quævis tormentorum genera videntur invincibiles, eaque omnia reſpuunt & rident, Jod. Damhoud. *d. c. 37. n. 22. in fin.* Hippol. de Marſil. *ad l. 1. in princ. n. 55. verſ. aliud eſt tormentum. ff. de qu.* Paul. Chirland. *in tr. de qu. & tort. qu. 2.* ac dicit Hippol. de Marſil. *d. l.* quod hoc torquendi genere feliciter uſus ſit in duabus mulieribus maleficis.

Etſi vero hæc tormentorum genera pleraque 37
ceu tyrannica ſua ſponte deſierunt, & paſſim exoleverunt, Bald. *in l. 1. C. de emendat. ſervor.* Jod. Damhouder. *d. qu. 37. n. 18.* nihilominus tamen etiamnum hodie permagna occurrit tormentorum varietas, quorum multa etiam ſunt atrociſſima. Seculo enim hoc noſtro, creſcente lite & malitia, 38
nova creverunt tormentorum genera, in quibus excogitandis ingenioſi volunt audiri, uti ſunt Laminæ, Compedes, Nervi, Catenæ, Carceres, Minellæ, Pedicæ, Aqua frigida, Taxilli, Cuneus, Sibillæ, Vigiliæ, Däniſcher Mantel, Spaniſche Kappen, Engliſche Jungfrau, Braunſchweigiſche Stiefeln, & centum alia, inter quæ Poletrum, quo carnes ſcinduntur, contra *l. 1. C. de emendat. ſervorum.* Vent. de Valent. *in partib. litigioſ. l. 1. c. 14. n. 32.* Keller. *l. 2. de offic. juridic. polit. c. 11. §. abſtinendum.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 5.* ubi invehitur contra judices, qui nova tormentorum genera miſeris reis imponunt.

Sed abſtineant judices ab ejuſmodi novis & in- 39
auditis tormentorum generibus, nec iiſdem miſeros reos torquere carnificibus permittant. Non enim

enim qualibet horribilia & inuſitata tormentorum genera judex decernere debet, ſed quæ uſitata ſunt, & minus periculi habent, veritas tamen per ea extorqueri poteſt, *arg. l. un. C. de emendat. ſervor. & l. 2. C. de exact. tribut. l. 10.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 5. ubi* Eman. Soarez. *in annotat. n. 5. lit. C.*

40 Qualia ſunt hodie in terris Saxonicis funes ſubtiliores, quibus duriter contortis carnifices junctas manus reis arctiſſime conſtringunt, vel inſtrumentis excavatis ad formam forcipis pollices reorum comprimunt, aut etiam ejusmodi inſtrumentis tibiis compreſſis, ſeu ſtrigillatis, intolerabilem dolorem reis efficiunt. Deinde ſolent reos ſcalæ ſubjicere, violenta quadam expanſione ſeu extenſione articulos omnium membrorum di-

Q. 3. Quanam tormentorum genera in foro Saxonico uſu probata atque recepta ſint?

41 ſtinguere atque dilacerare: quod genus tormentorum eculeo quam proxime accedere videtur. Eſt quoque uſitatum, ut ſi crimen nefandum ſit & exceptum, & indicia multum urgentia ſubſint, candentibus luminibus cutem in certis corporis partibus lente adurant; aut extremas digitorum partes immiſſis infra ungues non ſine dolore pineis cuneolis, iiſque poſtmodum accenſis, aduſtione lædant, Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4. n. 10.* Hi vere ſunt modi torquendi reos in provinciis Electoratus Saxonici uſu recepti, a quibus neutiquam recedendum eſt. Aliter enim ſi judices procedant, atque modis novis & non conſuetis reos torqueri faciant, carnificibus potius, quam judicibus ſunt comparandi, Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 64. n. 36.*

42 *Secundo*, Gradus quoque tormentorum judex in imponenda tortura probe obſervare debet. Uti enim notiſſimum eſt, non omnes indifferenter rei eodem modo torquentur; Sed aliqui gravius, aliqui levius, ſecundum qualitatem delicti & indiciorum, quæ ex proceſſu reſultant, Jul. Clar. *d. q. 64. n. 31.* Matth. Steph. *in not. ad art. 58. Ord. Crim. Car.* Ex quo ſequitur certos tormentorum gradus eſſe conſtituendos, quos non minus ac genera & modos tormentorum, judicem ad informationem ſui arbitrii circa torturam indicendam noſſe oportet. Horum

43 quinque facit Jul. Clar. *d. q. 64. n. 31. Primus* nempe conſiſtit in ſolis minis de torquendo; *Secundus* in conductione ad locum tormentorum; *Tertius* in ſpoliatione & ligatura; *Quartus* in elevatione in eculeo; *Quintus* in quaſſatione, quando reus, dum elevatus pendet, per carnificem movetur atque concutitur: Quos itidem refert Matth. Steph. *in not. ad art. 58. Ord. Crim. Car. n. 3. &* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 23.*

44 Ac licet minæ de torquendo, conductio ad locum tormentorum, ſpoliatio, & hujusmodi non ſint proprie ſpecies torturæ; nihilominus tamen talis metus & ſuſpicio torquendi æquiparatur torturæ. Unde infertur, quod paria ſint confiteri per tormenta, vel metu tormentorum, *l. 2.* ibi: *formidine torment. C. quor. appellat.* Matth. Steph. *d. n. 3.* Bocer. *d. c. 5. n. 27.* Jul. Clar. *d. qu. 64. n. 31.* Et ita concludere omnes, dicit Hipp. de Marſil. *in l. 1. n. 15. ff. de quæſt.*

45 Alii vero tres tantummodo gradus torturæ faciunt, quorum *Primus* eſt terrere: & hic comprehendit non ſolum minas de torquendo, ſed etiam deductionem ad locum tormentorum, & ſpoliationem, & ligaturam, niſi ligatura eſſet multum atrox & ſtricta ac cum taxillis. *Secundus gradus* eſt ponere in tormentis, vel interrogare in tormentis; hocque eſt elevare, & in ſuſpenſo tenere per aliquod notabile ſpatium. *Tertius* eſt torquere; & hoc eſt quaſſare, vel reo quaſſum dare, ut cum tortor ſemel atque iterum ex arbitrio judicis ictum acriter impingit funi, ex quo pendet reus, quæ torturæ pars videtur aſperrima, Jac. Novell. *in pract. & theor. cauſ. crim. pag. 110. & ſeq.* Jul. Clar. *d. lib. 5. ſent. ult. qu. 64. n. 31. in fin.* Æg. Boſſ. *in tit. de tort. n. 16.* Henr. Bocer. *de qu. & tort. c. 5. n. 23.*

Sed hæc de moribus Italiæ aliarumque provinciarum, de quibus *Dd. prædicti* loquuntur, vera 46
ſunt. Quibus miſſis, videamus, quotnam ſpecies ſeu gradus tormentorum in foro Sax. uſu & conſuetudine ſint recepti: Ubi tenendum, duas eſſe ſpecies principaliores quæſtionis ſive torturæ: Nempe TERRITIO, & TORTURA IPSA.

TERRITIO continet tantummodo minas de 47
torquendo, & iterum duplex eſt: *Nuda*, & cum *præparatoriis atque præludiis tormentorum leviuſculis* conjuncta. *Nuda territio*, quæ & verbalis dicitur, vulgari idiomate das bloſſe Vorſtellen, nil aliud eſt, quam ſimulatio quædam carnificis nuda de torquendo reo, abſque omni tactu & apprehen- 48
ſione ejuſdem, quando ſcilicet carnifex verbis & geſtibus ſeverioribus, & ad torquendum conſuetis, irruit in inquiſitum, non aliter, ac ſi ipſum prehendere ac torquere vellet, abſque apprehenſione tamen confeſſionem ejus nuda comminatione torturæ extorquet.

Q. 4. Quotnam gradus extent torturæ in foro Sax. & quomodo ab invicem diſtinguantur?

Qualis territio verbalis, proprie loquendo 49
ſpecies torturæ non eſt. Hæc ſiquidem in corporis cruciatu & dolore conſiſtit, *l. item apud. 15. §. 41. ff. de injur.* ubi dicitur, per quæſtionem intelligere debemus tormenta & corporis dolorem ad veritatem eruendam. Quare cum inquiſitus in territione dolores & cruciatus corporis non ſentiat, utique territio tortura vere dici nequit, Bocer. *d. c. 5. n. 24.* Hocque ipſum eſt, quod vulgo tradunt, territionem verbalem ad edictum de tortura non pertinere, Bartol. *in l. 1. divus Severus. n. 2. ff. de quæſt.* Joh. Zang. *de qu. & tort. c. 1. n. 89.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 4.*

Nihilominus tamen hac territione veritas ſæpius extorquetur. Et ſolet inquiſitus terreri, quando 50
leviuſcula adſunt indicia, aut ſi qualitas perſonæ ipſam torturam non admittit.

Territionem ejusmodi verbalem hisce verbis formalibus indicere ſolent Scab. Daß ihr wohl befugt, den Gefangenen dem Scharffrichter vorzuſtellen, und durch denſelben, als ſolte und wolte er ihn angreiffen, jedoch aber unangegriffen, in gutem befragen zu laſſen, &c. 51

Cum præparatoriis autem, atque præludiis tormentorum leviuſculis, conjuncta dicitur Territio vulgo Realis, quando præter minas carnifex quoque manus apponit & quale quale initium torturæ facit, reique corpus leviuſculis tormentis affligit, ipſum denudando veſtibus, ad ſcalam ducendo, inſtrumenta, quibus tortura peragitur, in conſpectum ipſius ponendo, forcipes digitorum (vulgo die Daumſtöcke) affigendo, iiſque pollices inquiſiti comprimendo. Quæ certe territio nuda non eſt, ſed ſpeciem torturæ aliquo modo habet, quia corpus afficit; ab ipſa tamen tortura differt, utpote quæ in corporis cruciatu & dolore ingenti conſiſtit, *l. 15. §. quæſtionem. ff. de injur.* ideoque Territio dicitur cum præparatoriis ac præludiis 52

tor-

Digitized by Google

53 tormentorum conjuncta, vel etiam Realis, vulgo das Vorſtellen mit den Daumſtöcken.

Hæc territio tum adhiberi ſolet, quum Reus jure tormentis interrogari prohibetur, ut ſi impubes ſit, *l. 1. §. impuberi. 33. ff. ad SCtum Syl.* aut inſimulatus ejuſmodi criminis, quod pœna corporis afflictiva non coërcetur. Vel, ſi indiciis non levibus urgeatur, illis tamen, quæ non plane veriſimilia & probabilia putantur, Paul Chirland. *in tr. de qu. & tort. qu. 4. n. 1.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. n. 25.* Franc. Caſon. *in tract. de torment. c. 14. n. 1.*

54 Quin & hoc caſu judicem pro ratione circumſtantiarum & indiciorum, nec non qualitate criminis, & conditione perſonarum, territionem ad funes usque extendere poſſe, ita tamen, ut carnifex manus Rei non tam arcte conſtringat, ſed vincire ac paululum ligare tantummodo incipiat, (atrox enim & ſtricta ligatura ipſam torturam facit, Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 64. n. 31. verſ. & vidi in facto*) non ambigitur. Qui modus territionis ad torturam propius accedit, & dicitur moribus noſtris, mit den Schnüren oder Banden den Anfang machen, ipſam tamen torturam vere non facit, quia juncturæ manus non arcte conſtringuntur.

55 *Modum hunc territionis Dn. Scabini hisce formalibus decernere conſueverunt:* So erſcheinet daraus ſo viel, daß ihr wohl befugt, den Gefangenen dem Scharffrichter auf dieſe Maſſe zu untergeben, daß er ihn mag ausziehen, entblöſſen, zur Leiter führen, die zur Peinligkeit gehörigen *Instrumenta* vorzeigen, auch da es nöthig, die Daumſtöcke anzulegen, und damit zuzuſchrauben, ꝛc.

56 *Quod ſi vero cum funibus territio perficienda, hæc verba addunt:* Und wo dieſes bey ihme nichts fruchtet, wird dem Nachrichter ferner Gewalt verſtattet, mit den Schnüren den Anfang zu machen, jedoch daß es bey deme verbleibe, und mit *Inquiſito* zu dieſem mahl weiter nichts vorgenommen werde, dabey er denn mit allem Ernſt gefraget wird: Ob er nicht, ꝛc.

57 Etenim quotiescunque territio ad funes a judice extenditur, antequam ligare incipit carnifex, apponendo forcipem digitorum, tentat prius, num hoc medio levioris territionis veritatem extorquere queat, eoque confeſſionem non operante, ad funes demum & initium ligaturæ pervenit; quod bene notandum.

58 TORTURA IPSA, quæ altera ſpecies quæſtionis eſt in foro Sax. in corporis cruciatu & dolore conſiſtit, uti probatur ex *l. item apud 15. §. quæſtionem ff. de injur.* Ubi JCtus Ulp. Per *quæſtionem*, ait, *intelligere debemus tormenta & corporis dolorem ad veritatem eruendam.* Idemque habetur in *l. 1. in pr.* ibi: *a tormentis. §. 1.* ibi: *Ad tormenta. §. Servum. 7.* ibi: *Torqueri debet. §. ſeq.* ibi: *poſſe torqueri. §. 23.* ibi: *pati tormenta. l. unius. 18. §. 2. ff. de quæſt. l. cum teſtamentum. 10.* ibi: *Etiam per tormenta. l. quoties 12.* ibi: *Cum tormentis. l. Decuriones. 16. & l. ult. in pr. C. eod. tit.* Quando nimirum carnifices ſubtilioribus ac dutiter contortis funiculis juncturas manus Reis arctisſime conſtringunt, eosque ſcalæ ſubjiciunt, articulos membrorum dilacerant, quandoque etiam adhibito igne & ſulphure corpora Reorum affligunt, & quaſi excarnificicant, Joh. Zang. *de qu. & tort. c. 4. n. 10.*

59 Hujus torturæ in foro Sax. *tres gradus* enumerantur qui ab invicem ſunt diſtincti, nec in quovis caſu & crimine indifferenter locum obtinent.

60 *Primus & infimus eſt:* Quando adhibitis funiculis cruciantur Rei: ut, quando manus ipſorum retro funibus arctiſſime conſtringuntur. Qui gradus torturæ a territione, quæ cum ligatura funiculis quandoque fit, in eo differt, quod in hac, territione nempe, carnifex manus Rei funibus tantummodo paululum ligare incipit, in primo autem gradu torturæ, juncturæ manuum funibus arctiſſime usque ad oſſa conſtringuntur: unde corpus intolerabiles ſentit dolores, ita ut hic gradus torturæ, quoad cruciatus & dolores, ſecundo gradui fere ſimilis ſit. Ajunt namque carnifices, Reum ligaturam hancce perpeſſum, facile etiam dolores gravioris torturæ vincere poſſe.

Hancque differentiam territionis cum funibus, & ligaturæ in primo torturæ gradu, innuunt etiam verba Scab. quibus in decernendo primo torturæ gradu uti ſolent in ſententiis: Und da dieſes bey ihme nicht fruchtet, wird dem Scharffrichter auch verſtattet, ihn mit den Banden zu ſchnüren. *Contra vero territione cum funibus indicta, hæc verba ponuntur:* Mit den Schnüren den Anfang zu machen. *Quam verborum differentiam & efficaciam Carnifices periti exactiſſime noſcunt.* 61

Alter & medius torturæ gradus eſt: Quando Rei ſcalæ ſubjiciuntur, & violenta quadam expanſione ſeu extenſione omnium membrorum articuli diſtinguuntur, atque dilacerantur, wenn Inquiſit auf die Leiter gezogen und geſpannet, oder gefoltert wird. Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 4. n. 10.* Hic gradus torturæ omnium frequentiſſimus eſt, & nomine torturæ ſimpliciter poſito proprie venit, ac ſubintelligitur. 62

Tertius & ſummus torturæ gradus eſt: Quando carnifices ultra expanſionem Rei in ſcala jam peractam, ſeverioribus adhuc tormentis utuntur, & vel candentibus luminibus, vel ſulphure & igne corpori injecto cutem adurunt, aut extremas digitorum partes, immiſſis infra ungues pineis cuneolis, usque poſtmodum accenſis, aduſtione lædunt: aut etiam tauro vel aſino ex metallo fabricato, & igne immiſſo paulatim excandeſcenti Reum imponunt, Zang. *d. c. 4. n. 10.* Quæ aliaque tormenta carnificibus notiſſima ſunt. 63

Ad diſcernendos vero hosce duos gradus, medium nempe & ſummum, Dn. Scab. peculiaria quædam verba formalia ſententiis ſuis inſerere ſolent. Nam medio vel ſecundo torturæ gradu, qui expanſione membrorum in ſcala perficitur, indicto, hæc verba adjiciuntur (ziemlicher Weiſe) in h. m. So erſcheinet daraus ſo viel, daß ihr wohl befugt, den Gefangenen, woſern er ſein Bekenntniß in gutem nochmahls nicht richtig thun will, mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen, und befragen zu laſſen, ꝛc. *Quæ verba in adjudicatione tertii & ſummi gradus torturæ omittuntur, ſententia in h. m. concepta:* Den Gefangenen mit der Schärffe angreiffen, und befragen zu laſſen, ꝛc. 64

Quia vero tertius hic torturæ gradus atrociſſimus & horribiliſſimus eſt, in omnibus indifferenter delictis locum non habet, ſed tantum in Criminibus nefandis & exceptis, indiciis multum urgentibus & certiſſimis occurrentibus, ita ut ſola confeſſio deficere videatur, quod probe notandum eſt, Joh. Zang. *de quæſt. & tort. c. 4. n. 10.* Et ut verum fatear, extra caſum, quo Reus ſacrilegii vel alterius criminis atrociſſimi, Indubitatis indiciis gravatus ac fere convictus, in prima tortura obſtinatus in negando perſtitit, torturam hujus tertii gradus a Scabinis cuiquam fuiſſe adjudicatam, non memini. 65 66

67 *Facit huc Scab. Reſponſum, ex quo differentia ſecundi & ter-
tii gradus torturæ ſatis colligi poteſt:* Seyd ihr zweiffel-
hafftig, wenn von uns einem *Delinquenten*, ſo genug-
ſam *graviret*, die ſcharffe Frage ziemlicher Maſſen, wie
ingleichen, daß er mit der Schärffe ziemlicher Wei-
ſe angegriffen werden ſoll (welche beyde einerley *Ef-
fect* haben) zuerkannt wird, auf was Maſſe und Wei-
ſe ſelbige *Tortur* zu *exequiren* ſey, *&c.* So wird ein
Inquiſit und Gefangener, wenn die Wort ziemlicher
Maſſen, oder ziemlicher Weiſe der ſcharffen Frage
mit zugeſetzt werden, durch den Scharffrichter anfäng-
lichen mit den Schnüren angegriffen, und damit zu-
geſchnüret, und daferne ſolche bey ihme nichts fruch-
ten, wird er alsdenn auf die Leiter geſpannet, ihme
die Spaniſchen Stieffeln, oder Beinſchrauben an-
gelegt, eine Zeitlang in *Suſpenſo* gehalten, und hernach
wieder zwey oder drey Sproſſen niedergelaſſen, da-
durch dann die ihme ziemlicher Weiſe, oder ziemli-
cher Maſſen zuerkannte ſcharffe Frage zur Genüge
vollſtreckt wird; wie dann auch ſonſten dem Nach-
richter nicht unbewuſt ſeyn wird, wie und auf was
Maſſe, auch mit was vor *Inſtrumenten* er die ziemli-
che ſcharffe Frage vordeſſen an andern dergleichen
Perſonen und *Inquiſiten* hat pflegen zu *exequiren*.
Würden aber die Worte (ziemlicher Maſſen oder ziem-
licher Weiſe) ausgelaſſen, und nur die ſcharffe Frage
ohne fernern Anhang zuerkannt; ſo hat der Nach-
richter dieſe Macht und Gewalt, daß er den *Inqui-
ſiten*, nebens vorgeſetzten Peinlichkeiten, auch mit
dem Feuer, als angezündetem Schwefel und Kiehn,
auch ſonſten mit andern üblichen und gewöhnlichen
ſcharffen Mitteln angreiffen mag, iedoch daß dem
Inquiſiten dadurch an ſeinem Leben kein Schade zuge-
fügt werde; welches denn ſonſten in ziemlicher ſcharf-
fer Frage nicht geſchehen ſoll, V. R. W. *Ad requiſ.
Quæſt. Dresd. M. Nov. A. 1628.*

Q. 5. Quale moderamen judex in dictandis tormentorum gradibus adhibere debeat?

68 Tertium quod attinet, Moderatæ nem-
pe Rationis Temperamentum, quod cir-
ca qualitatem torturæ itidem probe obſervandum
eſſe dixi, non ſufficit, noſſe gradus torturæ; ſiqui-
dem non omnes hi indifferenter gradus in quovis
crimine ſibi locum vendicant, ſed rectæ ac mode-
ratæ rationis temperamento adhibito, exactiſſi-
me quoque ponderandum ac decidendum eſt, ad
quem usque gradum torturæ devenire liceat, in
quo potiſſimum judicis arbitrium circa torturæ
qualitatem verſatur. Ne ſcilicet ſpreto hoc tem-
peramento rectæ rationis, ſine diſcrimine judices
Reos tormentis vexent, ac ſub veritatis eruendæ
prætextu horrendis modis dilanient, & ad ea, quæ
nunquam patrarunt, nunquam dixerunt, uunquam
cogitarunt, confitenda adigant, quo ſane nihil
crudelius & atrocius eſt, & ab omni jure & ratione
magis alienum, Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 64. n.
33.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4. n. 14.* Hip-
polyt. de Marſil. *in pract. crim. §. expedita. n 86.*
Ant. Gomez. *tom. 3. variar. reſol. c. 13. lit. C.*

69 Neque enim quoad gradus torturæ certa re-
gula dari poteſt, ſed judex ſecundum arbitrium &
moderamen rectæ rationis ita faciet, ut qualitas de-
licti, perſonæ, & indiciorum poſtulare videbitur.
Pro perſonæ enim, quæ torquetur, robore, cor-
poris infirmitate, dignitate, criminis ratione, &
indiciorum qualitate moderamen adhibendum
eſt, per text. *in l. quæſtionis 7. l. de minore. 10. §. tor-
ment. 3. ff. de quæſtion.* Jul. Clar. *d. q. 64. n. 33.* Zang. *d. c.
4. n. 14.* Hippol. de Marſil. *in d. l. 7. n. 1. ff. de qu.* Eo- 70
que reſpiciunt verba *Ord. Crim. art. 58.* Die pein-
liche Frage ſoll nach Gelegenheit des Argwohns,
der Perſon, viel, offt, oder wenig, hart oder linder,
nach Ermeſſung eines guten, vernünfftigen Rich-
ters, fürgenommen werden. Et *art. 59.* So der
Beklagte gefährliche Wunden, oder andere Schä-
den an ſeinem Leibe hätte, ſo ſoll die peinliche Fra-
ge dermaſſen gegen ihn fürgenommen werden, da-
mit er an ſolchen Wunden oder Schäden am wenig-
ſten verletzet werde.

Hæcque ſententia placuit jamdudum Ant. Go- 71
mez. *d. c. 13. n. 5.* ita ſcribenti: *Generaliter datur
talis Regula, quam Judices habeant præ oculis: quod
Tortura debet adhiberi cum moderamine ſecundum
qualitatem perſonæ, delicti, indiciorum & tempo-
ris, ut veriſimiliter Reus tortus remaneat ſalvus
& illæſus, & non perdat vitam, nec aliquod mem-
brum.* Cum quo convenit Jac. Menoch. poſt 72
alios, quos refert & ſequitur, *l. 2. de arbitr. jud.
quæſt. cent. 3. caſ. 271.* ubi dicit: *Cum criminis
Reus accuſatus quæſtioni ſubjicitur, habenda eſt ra-
tio qualitatis perſonæ. Sunt equidem variæ ho-
minum conditiones, ſunt aliqui robuſti, aliqui de-
biles, aliqui Nobiles, aliqui Ruſtici, atque ita non
æque omnes ſunt, ut pares cruciatus ferre poſſint.*
Idemque ſentit Par. de Puteo *in tr. de Synd. §. vi-
ſo de indiciis. n. 2.* ubi torturæ moderamen tribus
potiſſimum in rebus conſiderari ſcribit, puta, in
qualitate criminis, in perſonæ conditione, & gra-
dibus tormentorum. Quæ tria etiam exprimit 73
Chil. König, *in proceſſ. Rubr.* Von der ſcharffen
Frage, *n. 17. & ſeqq.* hiſce verb. Erſtlich ſoll ein
ieglicher Richter bedencken, ob die Sache, darum
gefragt werden ſoll, groß oder klein iſt, dann die
Frage wird härter in einer peinlichen, groſſen,
ſchweren Sache, denn in einer kleinen und leich-
ten gebraucht, und ſchwerer wird gefragt um Tod-
ſchlag, dann um Dieberey, und ſchwerer in der Lä-
ſterung Kayſerlicher Majeſtät, dann in einem Fal-
ſchen, und ſchwerer wider einen Räuber, denn wie-
der einen Dieb. Zum andern ſoll in der ſcharf-
fen Frage der Richter anſehen die Eigenſchafft
der Perſonen, dann harter zu fragen ſeyn die ei-
gen Knechte und harte Leute, dann die freyen, und
die ſubtiles Leibes ſind; und härter iſt zu fragen ei-
ne ſchnöde und leichtfertige Perſon, dann ein ehr-
licher Mann. Zum dritten ſoll ein Richter in
der ſcharffen Frage auf die Schärffe an ihr ſelbſt
Achtung haben, alſo, daß wenn er mercke, daß eine
geringe kleine Frage genung iſt, ſo ſoll er der
ſchwinden und härtern nicht gebrauchen. Hacte-
nus Chil. König. Quæ omnia ex quæſtionibus
ſubſequentibus manifeſtiora reddentur.

QUÆSTIO CVIII.

Quænam Perſonæ a Tormentis & Quæſtionibus ſint exemptæ?

SUMMARIA.

1. *Non omnes indifferenter tormentis ſunt ſubjici-
endi.*
2. *Quinam torqueri poſſint? n. 3. 4.*
5. *Quæ perſonæ nequeant torqueri? n. 6.*
7. *Ob defectum judicii & intellectus a tormentis qui-
dam ſunt exempti? n. 8 9.*
10. *Ut impuberes, etiam pubertati proximi, n. 11.*
12. *Quod & verum eſt in foro Sax. n. 13.*

14. Im-

Digitized by Google

14. Impubes poteſt terreri.
15. Reſponſa Scab. Lipſ.
16. Furioſi hoc privilegio quoque gaudent.
17. Etiam in delictis ante furorem commiſſis.
18. Sicut & Melancholici, modo vere tales ſint, n. 19.
20. Obſervantia Scab. Lipſ.
21. Mutus & Surdus torqueri nequit.
22. Secus ſi literas ſciat, & intellectum habeat, n. 23. 24.
25. Cæcus quando torqueri prohibeatur? n. 26.
27. Prodigus a tormentis non excuſatur, n. 28.
29. Minores 25. annis torqueri poſſunt, n. 30. 31.
32. In torturu an Minori Curator adjungendus? n. 33.
34. Debilitas corporis Reum a tormentis quoque liberat.
35. Unde ſenes torqueri prohibentur? n. 36. 37.
38. Modo non ſint robuſti ac pervicaces, n. 39. 40.
41. Reſponſum Scab. Lipſ.
42. Senes quandoque poſſunt terreri, n. 45.
43. Reſponſa Scab. Lipſ. n. 44.
46. Valetudinarii quatenus torqueri prohibeantur? n. 47. 49.
48. Reſponſa Scab. Lipſ. n. 50.
51. Fœmina prægnans nequit torqueri, & quare? n. 52. 53.
54. Quod & verum in gravida muliere ex coitu illicito.
55. Ut & in fœmina, quæ modo concepit, n. 56.
57. Etiam in puerpera, n. 58.
59. Sententia Scab. Lipſ.
60. Mulier partum lactans quatenus torqueri poſſit? n. 61.
62. Mulier prægnans terreri nequit.
63. Non credendum hac in re aſſertioni mulieris.
64. Obſervantia Scab. Lipſ.
65. Dignitas Reum eximit a tormentis.
66. Varii fuerunt Ordines Senatorum Rom. n. 67. 68. 69. 70.
71. Principes, Duces, Comites & Barones nequeunt torqueri.
72. Sicuti nec milites etiam noſtri temporis, n. 73.
74. Quinam milites torqueri poſſint? n. 75.
76. Nobiles a tormentis ſunt exempti, n. 77. 78. 79.
80. Sicuti & Doctores.
81. Doctores Juris comparantur militibus.
82. Et vocantur Clariſſimi.
83. Privilegium de non torquendo an conſuetudine immutatum ſit? n. 84. 85.
86. Quando & quibus caſibus Perſonæ in dignitate conſtituta hodie poſſint torqueri, n. 87. 88. 89. 90. 91. 92.
93. Permiſſu ſuperioris Magiſtratus, Illuſtres, Nobiles ac Doctores ſolent torqueri? n. 94. 95.
96. Obſervantia Scab. Lipſ. n. 97.
98. Clerici, Magiſtri & Studioſi non prohibentur torqueri, n. 99. 100. 101. 104. 105.
102. Reſponſa Scab. Lipſ. n. 103.

1 CErtiſſimi juris eſt, Reum alicujus criminis, tormentis aliter interrogari non poſſe, quam ſi conditio perſonæ hoc patiatur, *l. milites. 8. §. oportet. C. de quæſt.* Etenim quia tortura eſt res periculoſiſſima, Legiſlatores eam non in quoslibet decernendam eſſe voluerunt, *l. 1. §. 3. & ſeqq. l. 2. l. de minore. 10. l. ex libero. 15. ff. de quæſt.* Quare ante omnia judex advertere debet, an Reus talis ſit perſona, quæ de jure ſubjici tormentis queat, nec ne: Idque SECUNDUM EST, quod circa torturam decernendam attendendum dixi, *quæſt. præc. n. 11.*

Q. 1. Quænam perſona tormentis ſubjici queant?

2 Univerſalem autem hic pono Regulam:
Quod generaliter omnes tormentis ſubjici poſſint, niſi qui ſpecialiter vel ob defectum judicii, vel corporis debilitatem, aut etiam dignitatem reperiuntur exempti.
3 Equidem non ignoro, apud Romanos fuiſſe teſtimonia ſervorum vi tormentorum expreſſa, Joh. Roſin. *l. 9. Rom. Antiquit. c. 21.* Unde quidam ſtatuere haud veriti fuere, torturam non niſi ſervis fuiſſe impoſitam: Attamen cum certiſſimum ſit, liberos quoque homines tormentis interrogari poſſe, id quod non modo generalis conſuetudo probat, tam quod mares, quam fœminas; ſed & ex
4 plurimis juris capitibus manifeſtum eſt, *l. 3. ff. de pœn. l. 1. §. nec frater. 10. §. 17. l. ex libero 15. in princ. l. unius. 18. in pr. §. 1. §. teſtes 3. ff. de quæſt. l. proditores. 7. ff. de re mil. l. 3. §. ipſa quoque. 1. l. milites. 8. l. Decuriones. 16. cum l. ſeq. C. eod. tit. Nov 90. c. 5. in fin.* Guid. de Suzaria *in tr. de indic. n. 8.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 1. n. 8.* Jac. de Belviſ. *in pract. Crim. rubr. de qu. n. 7.* utique Regula hæc generalis inde haudquaquam infringi poterit, omnes nempe torqueri poſſe qui in jure ſpecialiter non reperiuntur exempti, prout etiam concludunt *Dd.* communiter, Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 5.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 64. n. 15.* Jod. Damhouder. *in pr. rer. crim. c. 41. n. 1.* Jod. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 1. n. 32.* Petr. Theodor. *in Colleg. Crim. diſp. 9. th. 10.*

Ideoque non tam de Regula, quam de exce- 5
ptione Regulæ laborandum, ac videndum erit, quænam perſonæ ab hac Regula ſint exceptæ? & quænam conditio ac qualitas a quæſtionibus & tormentis aliquem eximat? Ubi triplicem invenio 6
qualitatem, quæ excuſationem meretur: nempe (1.) *Defectum judicii & intellectus.* (2.) *Corporis debilitatem.* (3.) *Perſonæ dignitatem.* Hæ ſunt cauſæ, ob quas Rei torqueri prohibentur, Petr. Theodor. *d. diſp. 9. th. 10.* de quibus diſtincte diſpiciendum erit.

Prima Cauſa & Qualitas a tormentis 7
Reum eximens, eſt Defectus judicii & intellectus. Sicut enim in pœnis irrogandis voluntas & animus hominis probe attendendus eſt; ita & in tormentis decernendis judex judicium & intellectum Rei bene ponderare ac perpendere, eumque, in quo defectum judicii & imbellicitatem intellectus deprehendit, quæſtionibus ſubjicere non debet, Jul. Clar. *d. quæſt. 64. n. 21.* Petr. Theodor. *d. diſp. 9. theſ. 10.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & torm. c. 4. n. 3.* Cujus exceptionis ratio duplex
dari poteſt: (1.) Quod perſonæ illæ, quibus judi- 8
cium & intellectus deficit, veluti ſunt infantes, furioſi, &c. neque vere delinquant, nec delicti pœna puniantur; quippe in quos animus nocendi non cadit, *l. ſed etſi. 5. §. ultim. ff. ad L. Aqu. l. infans. 12. ff. ad L. Corn. de ſicar. ubi* Hippol. de Marſil. Ideoque nec delicti Rei fieri poſſunt; quum animus & propoſitum maleficia diſtinguat, *l. 1. ff. ſi quadr. paup. l. 1. §. Divus. l. 2. Divus Hadrian. ff. ad L. Corn. de ſicar. c. ſignific. de homicid. l. 53. ff. de furt.* nec tortu-

Digitized by Google

ræ ſupponendæ ſunt; hanc ſiquidem non decernendam eſſe, niſi crimen tale perhibeatur commiſſum, pro quo pœna corporalis veniat irroganda, notiſſimum eſt, & probabitur *q. ſubſequ. n.* 7. Jul.
9 Clar. *l.* 5. *ſent. §. ult. q.* 64. *n.* 4. (2.) Quia tortura res eſt fragilis, quæ ſæpius veritatem fallit, *l.* 1. §. *qu.* 23. *ff. de qu.* quare metuendum, ne ex infirmitate judicii & timore tormentorum, qualis in ejusmodi perſonis infirmioris intellectus præſumitur, extorqueatur confeſſio delictorum, quæ forſan perpetrata nunquam fuerunt. Unde fit, quod, licet imbecillitas judicii delinquentes ab omni pœna non excuſet, quæſtioni tamen homines tam imbecillis judicii ſeu intellectus neutiquam ſint ſubjiciendi.

Q. 2. Num impuberes a tormentis ſint exempti?

10 Videndum igitur, *quibusnam perſonis defectus & imbellicitas judicii ſubvenire poſſit?* Inter quas procul dubio primum obtinent locum IMPUBERES. Ita namque JCtus ait in *l. de minore.* 10. *in pr. ff. de quæſtion.* *De minore quatuordecim annis quæſtio habenda non eſt.* Et in *l.* 1. §. *impuberi.* 33. *ff. ad SCtum Sylan. Impuberi*, inquit, *utrum in ſupplicio tantum parcimus, an vero etiam in quæſtione? Et*
11 *magis eſt, ut de impubere nec quæſtio habeatur.* Quæ ſane reſponſa de impuberibus pubertati proximis, non de infantibus, vel aliis, qui infantiæ annos nuperrime exceſſerunt, accipienda ſunt; quippe cum hi nec doli capaces ſint, nec crimen committant. Quia vero dubium non eſt, Legislatores de iis tantummodo impuberibus locutos fuiſſe, qui crimen committere poſſunt; utique & de hiſce impuberibus nempe pubertati proximis, Reſponſa eorundem intelligenda erunt: ſiquidem hi ſoli doli capaces dicuntur, *l.* 4. §. *de dolo autem.* 26. Ibi: *doli pupillos qui prope pubertatem ſunt, capaces eſſe. ff. de dol. mal. & met. except. l. pupillum.* 111. *ff. de reg. jur. l.* 3. §. 1. *ff. de ſepulchr. violat.* §. *ſed quod diximus. verſ. nam infans. & verſ. ſeq. Inſtit. de inutil. ſtipul.* Gloſſ. Bart. *& Dd. in l.* 12. *ff. de qu.* Franc. Brun *in tr. de indic. q.* 4. *P.* 2. *n.* 17. Ant. Gomez. *tom.* 3. *var. reſol. c.* 13. *n.* 3. Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c.* 1. *n.* 36. Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c.* 4. *n.* 6. Proſp. Farin. *in prax. crim. q.* 14. *n.* 16. Petr. Theodor. *in Colleg. Crim. diſp.* 9. *th.* 10. *lit. B.* Jul. Clar. *l.* 5. *ſentent.* §. *ult. q.* 64. *n.* 12. Petr. a Plach. *in Epit. delictor. l.* 1. *c.* 32. *n.* 12. ubi dicit, hanc ſententiam uſu receptam eſſe.

12 Hæcque ſententia in terris quoque Saxonicis practicatur, teſte Zanger. *d. c.* 1. *n.* 33. Cui non obſtat *art.* 26. Lehnr. ubi dicitur, in ditionibus Saxonicis quem pubertatem conſequi completis 13. annis & ſex ſeptimanis. Unde ſequi videtur, poſt completum annum 13. torturæ quem ſubjici poſſe, ceu
13 puberem in terris Saxonicis. Hoc, inquam non obſtat, quia in *d. art.* 26. conſtituitur ſolummodo differentia inter jus feudale Saxon. & commune, ac quidem limitato modo, nempe ut, cum utroque jure tutela finiatur pubertate, hæc pubertas jure Saxon. feudali completis tredecim annis & ſex ſeptimanis incipiat, Gloſſ. *in artic.* 26. Weichb. *art.* 42. & ibi Gloſſ. Sandr. *l.* 1. *Aut. differ.* 9. & 16. Zanger. *c.* 1. *n.* 34. Quod igitur jure feudali Sax. ſpecialiter conſtitutum eſt in feudis, illud ad caſum torturæ atque pœnalia extendi non debet.

14 Hæc tamen de ipſa tortura ſolummodo accipi velim, non etiam de territione. Etſi enim impubes pubertati proximus torqueri nequeat; attamen non dubitandum eſt, quin terreri poſſit, appoſitis etiam forcipibus ſeu inſtrumentis ad conſtringendos pollices, mit Anlegung der Daumſtöcke. Quod & menti JCti Ulpiani convenit in *l.* 1. §. *impuberi.* 33. *ff. ad SCtum Syl.* ubi dicit, impuberem terreri poſſe, & habena & ferula cædi, Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c.* 4. *n.* 8. Joh. Zanger. *d. c.* 1. *n.* 35. Petr. Theodor. *d. th.* 10. *lit. B.* Proſp. Farin. *d. qu.* 41. *n.* 17.

Veluti etiam adverſus puerum tredecim annorum ejusmodi territionem cum inſtrumentis ad conſtringendos pollices aptis, mit den Daumſtöcken, *decernere non dubitavimus, verſus* Böhlen, *ad requiſ.* Wolffgang Seifried, *M. Dec. An.* 1625. 15
It. Ad Conſultat. Prat. & Scabin. Torgenſ. M. Oct. An. 1630.

Impuberibus & infantibus ſimiles ſunt 16
FURIOSI, qui non minus ac illi a tortura eximuntur, ob defectum intellectus, *l.* 3. §. *furioſos.* 11. *ff. de qu.* Paul. Chirland. *in tr. de qu. & tort. q.* 6. *n.* 7. Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c.* 1. *n.* 43. Henr. Bocer. *d. c.* 4. *n.* 9. Petr. Theodor. *in Colleg. Crim. diſp.* 9. *th.* 10. *lit. B.* Quod adeo verum eſt, 17
ut ne quidem de crimine ante furorem commiſſo, furioſum tormentis interrogari poſſe exiſtimem, cum Bocer. *d. c.* 4. *n.* 10. Siquidem furioſus omni intellectu caret, *l. Divus.* 14. *in pr. ff. de offic. Præſid.* ut percipere non poſſit finem quæſtionis, & quare tormentis afficiatur; ideoque & mortuo comparatur, *l. qui ad certum.* 14. *ff. locat. l. bonorum* 42. §. 1. *ff. rem. rat. haberi.* Et per omnia ac in omnibus abſentis & quieſcentis loco habetur, *l.* 2. §. *furioſus. ff. de jur. Codicill.* Bocer. *d. c.* 4. *n.* 10. ubi ad contraria reſpondet.

Q. 3: Quatenus Furioſi & Melancholici tortura ſint exempti?

Idemque de iis verum quoque eſſe puto, 18
qui affectu melancholico laborant, nec plenum intellectum habent: ob rationis identitatem, quæ non minus hoſce ac furioſos a tormentis & quæſtionibus liberat; modo tamen de furore 19
aut ſummo Melancholiæ gradu certo conſtet. Quare & Scabini, priusquam adverſus ejusmodi homines quicquam decernant, indagationem & judicium periti alicujus Medici requirunt, ne ſcilicet malefici homines furorem & melancholiam fingentes torturam ac pœnam effugiant.

Veluti ſæpius ita pronunciatum memini: So wird billich bey dem Gefangenen, mit Zuziehung gelehrter und erfahrner Aertzte, aus ſeinen Reden und Geberden fleiſſige Erkundigung genommen, wie es ſeines Verſtandes halber um ihn eigentlich bewandt, ob er bey guter Vernunfft, und rechtem, vollkömmlichen Verſtande, oder mit Schwermuth und Melancholiſchen Gedancken beladen ſey, und wenn ſolche Erkundigung mit Fleiß *regiſtriret*, und zu den *Acten* gebracht wird, ſo ergehet darauf der ſcharffen Frage wegen, oder ſonſten, was recht iſt, V. R. W. 20

Similiter quoque torqueri prohibetur Surdus 21
& Mutus natura: Non ſolum quia plerunque fatuus eſt, ſed etiam, quia nulla ab eo confeſſio exprimi poteſt, Franc. Brun. *in tract. de indic. P.* 2. *qu.* 4. *n.* 25. Franc. Caſon. *in tract. de torment. c.* 10. *n.* 5. Joh. Zanger. *de quæſt. & tort. cap.* 1. *n.* 44. Bocer. *de tort. c.* 4. *n.* 16.

Q. 14. Surdus & mutus an torqueri poſſit?

Quod ſi tamen delinquens per accidens ſurdus 22
& mutus factus ſit, ac literas ſciat, & intellectum habeat, dubium prorſus non eſt, quin ſcripto interrogari ſub tormentis, & eodem modo reſpondere debeat. Cum enim hic propter ſanum & plenum intellectum condere teſtamentum poteſt, *l. diſcretis.* 10. *C. qui teſtam.* Cur non etiam torqueri poſſet, maxime quia intereſt Reipubl, ut nocentium

pec-

Digitized by Google

peccata nota ſint, *l. eum, qui. 18. in pr. ff. de injur.* & pœnas ob maleficia ſolvi magna ratio ſuadet, *l. ſi a reo. 70. §. ult. verſ. nam pœnas. ff. de fidejuſſ.*
23 Bocer. *d. c. 4. n. 13.* Idemque obtinet in ſurdo tantum, interrogatio enim ſub tormentis poteſt fieri ſcripto, reſponſio voce. Et caſu converſo qui tantum mutus eſt, ſive id vitium caſu, ſive natura obvenerit, poteſt interrogari voce, ut ſcripto reſpondeat, *arg. d. l. 10. C. qui teſtam. fac.* Joh.
24 Zanger. *d. cap. 1. n. 46.* ubi reſpondet ad *l. ſi quis. 3. §. 8. & §. 10. ff. ad SC. Syl.* quæ huic ſententiæ adverſari videtur: Nimirum textum illum accipiendum eſſe ſolum de iis, qui literas neſciunt, quos ex dictis teſtium condemnari oportet, Franc. Brun. *d. quæſt. 4. n. 25.*

Q. 5. Quando Cœcus torqueri prohibeatur?

25 Hæ igitur ſunt perſonæ, quæ ob defectum judicii & intellectus torqueri prohibentur, inter quas Coecus neutiquam referendus eſt; Etenim quia neque auditus, neque loquela ei impedimento eſt, quo minus de crimine a ſe commiſſo confiteri poſſit, nulla ſane cauſa eſt, cur a tortura ſit excuſandus,
26 Joh. Zanger. *de quæſt. & tort. cap. 1. n 48.* Quod tamen fallit in cœco teſte, qui de crimine ab alio quopiam commiſſo, quod ipſemet videre nequivit, nec interrogari, nec tormentis ſubjici poteſt, prout de hoc accipi debet *l. 3. §. cæcus. 9. ff. ad SCtum Syl.* Niſi forſan de eo crimine interrogaretur, quod factum dicitur, antequam cœcus factus eſſet, aut niſi vocem eorum, qui delictum perpetraſſe dicuntur, notam habuerit, Zanger. *d. l.* Hippolyt. de Marſil. *in rubr. C. de probat. n. 6.*

27 Sicuti nec Prodigus a quæſtionibus liber eſt: Etſi enim is furioſo & impuberi æquipararetur, *l. bis, qui. 12. §. ult. ff. de tutor. & curat. &c.* unde & voluntas prodigi nulla dicitur, *l. furioſi. 40. ff. de reg. jur.* itemque contumax eſſe negatur, *l. 7. §. idemque. 12. ff. quibus ex cauſſ.* Attamen hæc comparatio tantummodo contractus & bonorum alienationes concernit, in quibus prodigus plus juris ac diſponendi poteſtatem non habet, quam impubes aut furioſus, ut probat text. in *l. bis, qui. 12. §. divus. in fin.* ibi: *quod ad bona ipſorum.*
28 *ff. de tutor. & curat.* in delictis vero hæc æquiparatio ceſſat: Prodigalitas ſiquidem per ſe eſt nequitia & maleficium, Paul. *3. ſent. tit. 4. §. moribus. l. 1. ff. de curat. furioſ.* ac pœnam meretur, adeoque aliud crimen perpetratum nequaquam excuſare, aut a quæſtionibus delinquentem eximere poteſt, Henric. Bocer. *in tract. de quæſt. & tort. c. 4. n. 11.*

Q. 6. Quid de minoribus habendum?

29 De pubere autem minore 25. annis, aut de jure Sax. annis 21, quin is jure torqueri queat, vix ambigendum: quamvis quæſtionem hanc arduam dicat Bocer. *d. c. 4. n. 19.* Severiſſima namque Sanctio eſt Impp. quod in criminibus ætatis ſuffragio minores non juventur, *l. 1. l. 2. ſi adverſ. delict. & l 9. §. nunc videndum. 2. ff. de minor.* Quin & dum impubes nominatim excuſatur a tortura, *l. de minore. 10. in pr. & l. ex libero. 15. §. 1. ff. de quæſt.* aliud in pubere minore obtinere ſatis inde evincitur.

30 Nec quicquam contrariatur *l. auxilium. 37. §. 1. verſ. in delictis. ff. de minor.* quæ minores delinquentes mediocri quadam pœna affici jubet; quo caſu tormenta locum ſibi non vendicare, dicetur *quæſt. ſeq. n. 7.* Hoc etenim verum eſſe concedo, quando non niſi pœna pecuniaria vel relegatio ingeritur; quia namque tortura gravis eſt afflictio, ad eam neutiquam procedendum eſt, niſi in caſu, quo pœna corporis afflictiva irroganda venit, prout ſentit Jul. Clar. *d. l. 5. ſent. § ult. q. 64. n. 4.* Petr. Heig. *P. 1. qu. 40. n. 39.* At minores 31
delinquentes puberes a pœna corporis afflictiva prorſus immunes eſſe, nullibi probatur. Quamvis enim mitius quandoque puniri debeant; attamen a pœna fuſtigationis, ac mortis ſupplicio, exempti non ſunt, ut vel ex ipſa *l. 37. §. 1. ff. de minoribus.* conſtat, & manifeſte probatur *ex art. 164. Ord. Crim. Carol.*

Quod autem Henr. Bocer. *in tract. de quæſt.* 32
d. c. 4. n. 20. autumat, minori tormentis interrogando curatorem ad hunc actum eſſe dandum, ne ſcilicet ex ſua imperitia vel juvenili calore aliquid vel dicat, vel taceat, quod, ſi proferatur, vel non exprimatur, prodeſſe ipſi poſſit, & a deteriore calculo eum eripere, *l. 4. C. de autor. præſt.* ſecutus ſententiam Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. nunc videndum. n. 31. &* Franciſc. Caſon. *in tract. de torm. c. 10. n. 2.* illud in practica receptum non eſt, nec in foro Sax. uſu obſervatur. Quin, etſi 33
minor torquendus curatorem petat, eum non audiendum eſſe dixerim; eadem ſiquidem ratio, ob quam procurator ex parte rei in criminalibus non admittitur, juxta tradita *ſupra qu. 105. n. 16. & ſeqq.* curatorem quoque adhiberi prohibet.

Secunda cauſa, quæ reum a tormentis liberare poteſt, eſt corporis Debilitas. 34
Non ſolum enim tortura res fragilis eſt, ſed & periculoſa admodum, quæ plurimum damni ſæpius affert, præſertim iis, qui ob corporis debilitatem & infirmitatem torturam pati nequeunt, quos propterea a tormentis & quæſtionibus exemptos eſſe, *Dd. communiter* ſtatuunt, Petr. Theodor. *in coll. crim. diſp. 9. th. 10. lit. C.* Henric. Bocer. *in tract. de quæſt. c. 4. n. 2.* Joh. Zanger. *in tract. de quæſt. cap. 1. n. 39.*

Q. 7. An & quando ſenes poſſint torqueri?

Hinc *primo* Senes, qui ætate defecti ſunt, 35
torqueri non debent, *l. 3. §. ignoſcitur. 7. ff. ad SCtum Syl.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 64. n. 25.* Paul. Chirland. *de quæſt. qu. 6. n. 5. & 6* Franciſc. Caſon. *in tract. de torment. c. 10. n. 12.* Ægid. Boſſ. *de tortur. n. 19.* Joh. Zanger. *d. c. 1. n. 38.* Bonif. de Vitalin. *in tract. de maleſic. l. 3. c. 11. n. 2.* Jodoc. Damhouder. *in prax. rer. crim. cap. 41. n. 6.* Henric. Bocer. *in tract. de quæſt. & tortur. cap. 4. n. 21.* Hippolyt. de Marſil. *ad l. edictum. 8. n. 15. ff. de quæſt.* non ſolum ob corporis debilitatem & infirmitatem, quæ tormenta haud patitur, abſque ſingulari ſanitatis & vitæ damno; ſed & ob imbecillitatem intellectus & judicii; quia ſenes ut plurimum ſunt delirantes, ac memoriæ vitiis multum 36
laborant, Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 41. n. 6.* Quo reſpectu etiam ſenectus altera adoleſcentia & pueritia eſt, ac ſenes omnibus modis in pueritiam revolvi, rurſumque ad initium reverti dicuntur, Ariſt. *lib. orb. quæſt. 17. c. 3.* ut probe dixerit Accurſius: Senes habere ſenſum puerilem, *in l. ſenectus. 16. C. de donat.* Eaque cauſa eſt, 37
quod propter ætatem ſenilem delinquentibus ſuccurratur, Dec. *in l. fere in omnibus. n. 5.* ubi & Cagnol. *n. 2. ff. de reg. jur.* Anton. Gomez. *de delict. c. 1. n. 68.* Proſper. Farin. *P. 3. oper. crim. quæſt. 92. n. 23.* Jacob. Menoch. *de arbitr. jud. l. 2. caſ. 329. n. 20.* Bertaz. *conſil. crim. 70. n. 37.* Andr. Gail. *l. 2. obſerv. 110. n. 34.* Ludov. Carer. *in pract. in 2. tract. de homicid. §. circa quartum. n. 13.*

Duo

Digitized by Google

38 Duo tamen hic probe notari velim: (1.) Ut ii tantummodo ſenes a tormentis & quæſtionibus eximantur, qui ætate ſunt defecti, ac bonam partem virium, conſilii, & mentis propter ſenectutem amiſerunt; Non etiam robuſti, graves ac perſpicaces, quales haud raro adhuc eſſe homines ſexaginta vel ſeptuaginta annorum, ipſa docet experientia; Quos a tormentis ac pœna ordinaria exemptos eſſe, nemo dixerit, niſi qui anſam & cauſam delinquendi præbere velit. Idque ipſum notat *JCtus* Ulpianus, quando ob virium imbecillitatem a tortura liberat ſenes ætate defectos, *in d l. 3. §. ignoſcitur. 7. ff. ad SCtum Syl.* quales ſunt ii ſolum, qui corporis imbecillitate laborant, ut ſine vitæ periculo præſenti tormentis inter-
39 rogari nequeant. Proinde ſanctio hæc *Ulpiani*, ad ſenes robuſtos, graves ac perſpicaces haudquaquam erit extendenda, Paul. Chirland. *d. quæſt. 6. n. 5. & 6.* Franc. Caſon. *in tract. de torment. c. 10. n. 12.* Hippolyt. de Marſil. *ad l. Edictum. 8 n. 15. ff. de quæſt.* Joh. Zanger. *in tract. de quæſt. & tortur. cap. 1. n. 39.* Neque tutum eſſet generaliter affirmare, a tormentis excuſari ſenes, cum hac ratione ſæpenumero verſuti ſenes, præſertim mulieres veneficæ impunitatem aſſequerentur, contra *l. 51. verſ. quod ſi quis. ff. ad Leg. Aquil.*

40 Quia etſi generaliter diceretur, ſenes quoscunque a quæſtionibus liberos & immunes eſſe, res tamen eo rediret, neque exceptione ſenectutis ſeſe adverſus tormenta tueri poſſent, niſi qui ætate defecti ſunt, & maximam virium ac conſilii mentisque partem amiſerunt. Etenim, quum ſenes non uno modo definiantur in jure noſtro, ſed aliter atque aliter pro ſubjecta materia, ita ut definitio ſenectutis arbitrio judicis ſit relinquenda, Jacob. Menoch. *de arbitr. jud. l. 2. cent. 1. caſ. 59. n. 3.* utique judex diſcretus non tam de numero annorum, quam de infirmitate virium diligenter inquireret, eosque in caſu torturæ ſenes definiret, qui propter decrepitam ætatem & corporis debilitatem pati tormenta non poſſent, Joh. Zanger. *d. cap. 1. n. 39.* Unde fieret, quod homo ſexaginta annorum, modo robuſtus ac validus ſit, nec ſenex appellitandus, nec a tormentis excuſandus eſſet.

41 *Velut etiam Dominos Scab. furi cuidam ſexagenario, & annum ſexageſimum quartum ingreſſo torturam in gradu ſecundo, funibus ac membrorum extenſione in ſcala peragendam dictaſſe reperio: qui etiam in tormentis furtum confeſſus poſtmodum laqueo ſuſpenſus fuit. Verſus* Ens dorff, *ad requiſitionem Præfecti; Johannis* Trillers, *M. Jun. A. 1605.*

42 (2.) Etſi ſenes decrepiti tormentis ſubjici non debeant; Attamen quin ad criminis veritatem inveſtigandam terreri poſſint, adhibitis inſtrumentis ad conſtringendos reorum pollices comparatis, vulgo Daumſtöcke, non ambigitur: ad exemplum impuberum, quos hoc modo terreri poſſe, dixi *antea n. 14. l. 1. §. impuberi. 33. ff. ad SCtum Syl.* Anton. Gomez. *tom. 3. variar. reſolut. cap. 13. n. 3. & 4.* Joh. Zanger. *d. c. 1. n. 40.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 64. n. 22.* Proſp. Farin. *in prax. crim. quæſt. 41. n. 24. & ſeqq.*

43 *Et ita pronunciatum memini in caſu, quo reus quidam adulterii annum ſexageſimum nonum attigerat. Ad conſultationem judicis & Scab. VVeiſſenfelſ. M. Jun. An. 1623.*

Eodem pariter modo reum quendam ſeptuagenarium terreri juſſimus Præfect. Rochlicenſ. M. Mart. An. 1630.

Quo tamen caſu arbitrium Judicis neutiquam excluditur: 44
Hic enim nimiam debilitatem ac ſenectutem deprehendens reum etiam a territione liberare poteris. Proin reo 45
cuidam 77. annorum, remiſſa quoque territione, juramentum purgatorium imponere haud dubitavimus, ad requiſitionem Quæſt. in Voigtsbergk, *M. Aug. An. 1630.*

Deinde tormentis interrogari non debent 46
ob virium defectum & corporis debilitatem, Valetudinarii, tali morbo laborantes, qui omnis ulterioris cruciatus eſt impatiens, ita ut ſi tormenta adhibeantur, mors certo videatur imminere, *arg. l. 7. ff. de qu.* junct. *d. l. 3. in pr. ff. de SCto Syl.* Matth. Stephan. *in not. ad art. 59. Ord. Crim. Car.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 4. n. 23.* Franc. Caſon. *in tr. de torment. c. 10. n. 8.*
Ad inveſtigandam tamen veritatem criminis, ad- 47
verſa valetudine adfecti terreri poſſunt, non ſolum verbis, ſed & inſtrumentis ad comprimendos pollices comparatis, funibusque adhibitis, *arg. l. 1. §. impuberi 33. ff. de SCto Syl.*

Q. 8. Valetudinarii quatenus torqueri prohibeantur?

Prout reſpondimus Henr. a Bünau in Weſenſtein, *M. Jun. An. 1630.* 48

Quin & ſi morbus ſit talis, ut vitæ periculum 49
præſens non ſit, ipſam torturam, quæ in ſcala expanſione membrorum perficitur, moderate tamen adhiberi poſſe dixerim, ſecundum expreſſam ſanctionem Caroli V. Imper. in *Ord. Crim. art. 59.* ſo der Beklagte gefährliche Wunden, oder andere Schäden an ſeinem Leibe hätte, ſo ſoll die peinliche Frage dermaſſen gegen ihn vorgenommen werden, damit er an ſolchen Wunden oder Schäden am wenigſten verletzt werde. ubi Matth. Stephan. *in not.* exemplum ponit in homine, qui rupturam circa genitalia habet, quem moderate, ne ruptura incrementum accipiat, torqueri poſſe putat, ſecutus Proſp. Farin. *in prax. crim. quæſt. 41. n. 93.*

Secundum hæc, reum morbo epileptico laborantem mo- 50
derate torquendum eſſe, pronunc. Dnn. Scab. Lipſienſ. hiſce formalibus: So ſeyd ihr wohl befugt, ihn mit der Schärffe ziemlicher Weiſe (dabey aber doch eine Maſſe wird gehalten werden müſſen, weil er mit der ſchweren Noth behafftet) angreiffen, und befragen zu laſſen, &c. *Prat. Dreſd. M. Jul. An. 1615.*

Et in caſu ſimili ad requiſ. Prat. Lipſienſ. M. Jul. An. 1617.

Nec non Quæſt. Freiburg. M. Jun. An. 1628.

Tertio prohibetur hinc torqueri Foemina 51
Prægnans. Qua de re expreſſum extat reſcriptum *JCti* Ulpiani, *in l. 3. ff. de pœnis*, ubi ait: *Prægnantis mulieris conſumenda damnatæ pœna differtur, quoad pariat. Ego quidem, & ne quæſtio de ea habeatur, ſcio obſervari, quamdiu prægnans eſt.*
Cujus reſcripti ratio duplex afferri poterit: (1.) 52
ut fœtus ſervetur ſalvus & illæſus, quam ipſemet Ulpianus *JCtus* videtur innuere in *l. Imperator. 18. ff. de ſtat. hom.*
(2.) ne ipſamet fœmina prægnans, 53
quæ plerunque debili eſt corpore, ex doloribus tormentorum damnum vitæ ſentiat; Facile namque aliquid extrinſecus accidere poſſet, quod corpus ejus in valetudinem immittat, *arg. l. quaeritur. 14. §. 2. ff. de ædil. edict. l. 2. §. ſi non 4. ff. ſi quis caution.* Matth. Weſenb. *parat. ff. de qu. n. 10.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 1 n. 41.* Henr.

Q. 9. An & quatenus fœmina prægnantes atque puerpera a tormentis ſint exempta?

Digitized by Google

Henr. Bocer. *in tr. de quaſt. & tort. c. 4. n. 25. & ſeqq.* Jul. Clar. *l. 5. ſent.* §. *ult. qu. 64. n. 23.* Matth. Stephan. *in not. ad art. 58. n. 4. Ord. crim. Carol.* Jod. Damhoud. *in prax. rerum crim. c. 41. num. 7.* Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. quaſt. 7. P. 2. n. 3.* Hipp. de Marſil. *in prax. crim.* §. *nunc videndum. n. 47. & 48.*

54 Hæcque concluſio generalis, quæ abſque dubio ita practicatur, *ampl. 1. in muliere gravida, non ex legitimo matrimonio, ſed ex adulterio, vel alio coitu illicito.* Nam & hæc torqueri nequit, ob identitatem rationis, quæ indifferenter in quovis partu obtinet; neque enim calamitas matris nocere debet ei, qui adhuc in ventre eſt, ut loquitur *JCtus* Marcianus *in l. & ſervorum. 5. §. 2. ff. de ſtat. homin.* Jod. Damh. *d. c. 41. n. 7.* Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. qu. 41. n. 82.* Franc. Brun. *de indic. & tort. d. qu. 4. n. 3.* Hipp. de Marſil. *in l. edictum. n. 27. ff. de quaſt.*

Quod in Elect. Sax. Scabinatu ſæpius practicatum memini.

55 *2. Ampl.* ut nihil referat, an mulier prægnans proxima ſit partui, *an vero ante paucos dies, decem vel viginti tantummodo, conceperit:* quo caſu licet fœtus nondum animatus ſit; attamen propter ſpem futuræ animæ mulier tormentis ſubjicienda non eſt, Lud. Carer. *in pract. in 2. tr. de indic. & tort. §. circa tertium. n. 34.* Hipp. de Marſil. *in d. l. edictum. n. 27. verſ. & procedunt.* Brun. *d. quaſt. 4.*
56 *n. 4.* Farin. *d. quaſt. 41. n. 83.* æque enim peccat, qui naſcentem diſturbat animam, ac is, qui natam eripit. Et mulier prægnans ex metu quoque & vi tormentorum ejicere poteſt embrionem; quare non minus primis illis diebus mulier prægnans torqueri prohibetur, Henr. Bocer. *in tr. de quaſt. & tort. c. 4. n. 27.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 10. lit. C.*

57 *3. Ampl.* hæc concluſio in *muliere puerpera,* quæ poſt partum intra dies 40. tormentis interrogari non debet, gloſſ. *in l. 3.* verb. *prægnant.* ubi & Bartol. *ff. de pœn.* Proſper. Farin. *d. qu. 41. n. 79.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. quaſt. 64. n. 23.* Roßbach *in proc. crim. tit. 5. c. 21. n. 6.* Petr. Theodor. *d. diſp. 9. th. 10. lit. C.* Ant. Gomez. *tom. 3. variar. reſol. c. 13.* Franc. Caſon. *in tr. de torm. c. 10. n. 6.* Henr. Bocer. *d. c. 4. n. 28.* Hippol. de Marſil. *in pr. crim. §. nunc*
58 *videndum. n. 47.* Etſi enim puerpera dicatur ſana, & valetudinis integræ, *l. quæritur. 14. §. 2. ff. de ædil. edict.* attamen quia debili adhuc eſt corpore, & facillime fieri poſſet, ut partus recens editus ob nutrimenti & lactis materni corruptionem periret, non immerito per id tempus judex a tortura abſtinere debet.

59 *Pronunciantibus ita quotidie Scabinis:* Es wird aber die ſcharffe Frage, weil die Gefangene ſchwangeres Leibes iſt, biß ſo lange ſie ihrer weiblichen Bürden entlediget, und des Kindes geneſen, auch die ſechs Wochen um ſeyn, billig eingeſtellet, und hernach dermaſſen verrichtet: daß, aufn Fall ſie ihr Kind ſelbſten nehret, demſelben an der Nahrung kein Abbruch geſchehe, V. R. W. *Quaſt. Scaudic. M. Maj. An. 1603.*

It. Senat. Freiberg. M. Jun. A. 1598.

60 *4. Ampliat.* prædicta concluſio *in muliere non quidem prægnante, attamen partum lactante,* Proſp. Farin. *d. qu. 41. n. 80.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 64. n. 23.* Hippol. de Marſil. *in l. edictum. n. 24. ff. de quaſt.* quod in Elect. Saxon. Scabinatu hactenus ita obſervatum fuit, quando nulla alia nutrix reperiri potuit, juxta doctrinam Hippolyt. de Marſil. *in dict. l. edictum. n. 24.* Lud. Carer. *in pr. crim. in 2. tr. de indic. & tort. §. circa tertium. n. 34. ad fin.* quamvis & ſciam, ſæpius matri infantem 61
lactanti torturam fuiſſe indictam, cum hac declaratione, ut moderate adhibeatur, ne per eam noceatur infanti, quoad nutrimentum, damit dem Kinde an ſeiner Nahrung kein Abbruch geſchehe, ut patet ex ſententiis modo adductis; veluti & cum tali moderamine, mulieri infantem lactanti fuſtigationis pœna adjudicari ſolet.

5. *Denique ampliat.* hæc concluſio: *ut ne qui-* 62
dem terreri debeat mulier prægnans, Proſp. Farin. *d. qu. 41. n. 84.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 4. verſ. & ita debet procedere.* quia ex terrore & comminatione facile poſſet ſequi abortus; et ſic ſtante rationis identitate, debet etiam obtinere eadem juris diſpoſitio, *l. à Titio. 108. in pr. ff. de verb. oblig. l. illud. 32. ff. ad L. Aqu. c. 2. §. unde cum non ſit. extr. de translat. epiſcop.* gloſſ. *in l. ſi quis ſervo. 20.* ubi Bartol. *n. 3. C. de furt. & ſerv.*

Notandum autem, quod hoc caſu, ubi de tor- 63
quenda fœmina prægnante agitur, non credatur mulieri dicenti ſe gravidam, ad effugiendam torturam; ſed judex, ſi dubitet, an mulier ſit prægnans, nec ne, conſulere debet obſtetrices & medicos juratos, & ſecundum eorundem depoſitionem ſuper mulieris prægnantia ſententiam ſuam formare, Franc. Caſon. *in tr. de torment. c. 10. n. 6. & 7.* Proſp. Farin. *d. q. 41. n. 85.* Lud. Carer. *in pract. crim. in 2. tract. de indic. & tortur. §. circa tertium. n. 34.* ubi dicit, non teneri judicem, ſi poſuit in tortura mulierem prægnantem, quæ ob id fecit abortum, quando medicus illam non prægnantem aſſeruit. Eaque omnia, quæ hactenus de muliere 64
prægnante dixi, *in practica fori Saxon.* uſu ita re- »
cepta eſſe, non ſolum ipſemet multoties obſerva- »
vi, ſed & manu D. Andreæ Schefferi JCti quon- »
dam eminentiſſimi, & Elect. Saxon. Scabinatus »
nec non Facultatis juridicæ aſſeſſoris, in libro quo- »
dam peculiari, quod in Scabitu habetur, notata re- »
peri. »

Tertia denique cauſa exemptionis eſt 65
dignitas rei. Etenim quia tortura non ſolum fragilis & periculoſa, ſed & famoſiſſima res eſt, ideo perſonæ clariſſimæ ac in dignitate eminentiori conſtitutæ haudquaquam torturæ ſubjici debent, juxta communiorem ac veriſſimam *Dd.* concluſionem *l. jus ſenatorum. 8. & l. ſeveram. 10. C. de dign. lib. 12.* Joh. Zanger. *in tr. de quaſt. & tort. c. 1. n. 49. & mult. ſeqq.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 64. n. 17.* Ægid. Boſſ. *in tit. de tort. teſt. n. 7.* Matth. Coler. *de proceſſ. execut. P. 2. c. 3. n. 176. in fin.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de quaſt. n. 10.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 41. n. 1. 2. & 3.*

Q. 10. An perſonæ Illuſtres, Milites, Nobiles ac Doctores torqueri poſſint?

Quales ſunt *primo:* Perſonæ Illuſtres, Prin- 66
cipes, Duces, Comites, Barones. Scio equidem, in ordine ſenatorum Romanorum alios fuiſſe Illuſtres, alios Spectabiles, alios vero Clariſſimos; Illuſtres iterum, aut Superilluſtres, aut 67
Illuſtres tantum, *§. & in ſumma. verſ. ſin autem. Inſtit. de injur. l. eos. 26. §. ſuper. C. de uſur.* Illos, qui & Illuſtriſſimi dicebantur, *Nov. 104. l. 3. §. viros. C. ubi Senat. vel Clariſſ.* Præfectum prætorio, Præfectum urbi, Magiſtrum militum, Quæſtorem, Patricios, Conſules, &c. hoſce vero Comites ſa- 68
crarum largitionum & Comites ſacri patrimonii, *l. neminem. 64. in pr.* ubi Cujac. *C. de decur. l. 1. in*

Digitized by Google

69 *pr. C. de advoc.* Spectabiles, qui medii erant inter Illuſtres & Clariſſimos, *Nov. 7. in fin.* Proconſulem, Præfectum Auguſtalem, Comitem Orientis. &c. *d. Nov. 7. l. un. in pr. C. ut omnes judic.* Clariſſimos autem Præſides, Conſulares, *l. un. §. ipſe autem. C. ut omnes judic. Nov. 23. c. 4. §. ſed a præſ.* qui tamen omnes generali nomine dicebantur Clariſſimi, *Nov. 71. & tit. C. de tutor. & curator.* ubi Jac. Cujac. *& tit. C. ubi ſenat.* ibique Cujac. *in parat.* Hique torqueri non poterant, *l. divo Marco. 11. C. de qu. & l. ſeveram. 16. C. de dignit. lib.*

70 *12.* Quo privilegio & exemptione gaudebant itidem decuriones, ob dignitatem ſuam, *l. decuriones. 16. C. de quæſt. l. ult. ff. de decur.*

71 At mutata hodie antiquæ reipublicæ Rom. facie ac ſtatu, qui olim Proconſules, Prætores, Præſides, Spectabiles & Clariſſimi erant, hodie ſunt Principes, Duces, Marchiones, Comites, Barones, Chriſtoph. Beſold. *in præf. tr. de juriſdict. Imper. Rom.* Ideoque ſicuti illi quondam per tormenta interrogari non poterant, *dict. l. ſeveram. 10. C. de dignit. l. 11. & l. 12. C. de quæſt.* ita & hi a ſevera indagatione, quæ per tormenta fit, plane liberi ſunt; ſapit enim ſurrogatum naturam ejus, cui ſurrogatum eſt, *c. eccleſia. 3.* ubi gloſſ. *ext. ut lit. pendent.* Jaſon *in l. 10. §. qui injuriarum. 2. n. 2. & 18. ff. ſi quis caution.* Alexand. *conſ. 55. n. 12. verſ. & ſurrogatum.* Idque hodie non multum dubii habere videtur, cum rarius ejuſmodi perſonæ ob crimina incarcerentur.

72 *Secundo* huc quoque referendi ſunt Milites, qui & ipſi excuſationem a tortura merentur, *l. milites. 8. in pr. C. de quæſt. l. 4. C. ad leg. Jul. Majeſt. l. 3. §. 1. ff. de re militar.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4. n. 56.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de quæſtion. n. 10.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4. n. 65.* Jul. Clar. *d. quæſt. 64. n. 18.* Etſi enim alias militia dignitati opponatur, ut patet ex *l. 3. C. de offic. rect. provinc. l. pen. C. de pact. l. ult. C. de pagan. l. ult. C. de juriſd. omn. judic. & l. 13. C. de excuſ. muner.* attamen militiam per ſe quoque dignitatem eſſe peculiarem aliquam, vel exinde apparet, quod milites Nobilibus connumerentur, Paul. Caſtrenſ. *l. 2. conſil. 125.* & plebejis opponantur, *d. l. milites. 8. & l. divo. 11. C. de quæſtion.* ideoque & dignitatem militiæ adſcribunt *Dd.* quamplurimi, quos refert Andr. Tiraquell. *in tr. de Nobilit. c. 8. n. 1.*

73 Illud magis controverſum eſt: *Num milites noſtri temporis hoc jure exemptionis fruantur?* Sane nullibi hoc jus ſublatum reperitur, quare nec ſtare prohibebitur; maxime cum ab antiquis Romanorum militibus nihil differant noſtræ ætatis milites. Suſtinent quippe eadem pericula, finis ipſorum idem eſt, propulſatio nempe hoſtis, & conſervatio vel recuperatio rerum. Quidni ergo idem quoque privilegium ipſis tribuendum erit? Nam qui in procinctu verſantur, cum eadem pericula experiantur, jura quoque eadem merito ſibi vendicant: ut argumentatur *JCtus* Ulpian. *in l. un. ff. de bonor. poſſeſſ. ex teſt. milit.* et ita ſentit Matth. Weſenb. *P. 1. conſ. 27. n. 32.* quem ſequitur Henr. Bocer. *in tr. de bell. & duell. l. 1. c. 28.*

74 Sed de militibus iis tantummodo hoc accipi velim, qui ſunt Equites & Capitanei, aut alii, de quorum virtute militari, quæ revera Nobiles facit, conſtat; non etiam de militibus vulgaris conditionis, aliiſque, qui ſeſe milites profitentur, attamen nil aliud faciunt, quam quod anſeres & gallinas furantur, ruſticos miſere concutiunt, nec ullum tractant armorum exercitium, ſed militares dicuntur, ſicut catulus in ſylvis, ut ait Bald. *in l. 1. in fin. C. qui bon. ced. poſſ.* quos a tormentis & quæſtionibus exemptos eſſe tantum abeſt, ut & pœna 75 propterea digni exiſtimentur, *l. milites. 31. & l. ult. C. de locat. & conduct. rec. Imp. de A. 1555.* §. und damit angeregte. *Ord. prov. Elect. Sax. de An. 1555. ſub rubr.* Plackerey. *& rubr.* Einſpenniger und Herrnloſe Knechte. & eatenus vera eſt aſſertio Joh. Zangeri, quod nempe hoc jus de non torquendis militibus in Germania non obſervetur. *in tr. de qu. & tort. c. 1. n. 58.*

Tertio pariter & Nobiles ob dignitatem torqueri 76 prohibentur, Joh. Zang. *d. c. 1. n. 67.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. q. 41. n. 74.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 3.* Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. 2. P. qu. 4. n. 22.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tortur. c. 4. n. 42. & ſeqq.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 10. lit. A.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de q. n. 10.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 64. n. 19.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 176.* non ſolum ob textum in *l. 4. C. ad L. Jul.* 77 *Maj.* in qua *Impp.* nullum omnino, cui fidicularum tormenta inferuntur, militiæ vel generis, vel dignitatis defenſione uti prohiberi, reſcripſerunt: quem textum omnibus Nobilibus ſuffragari, exiſtimat Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 1. n. 23.* ſed 78 & quod hodie ex omnium ſententia, Nobiles ſi non majorem, parem tamen dignitatem habere cenſeantur, in qua olim milites & decuriones conſtituti erant, Andr. Tiraquell, *in tr. de Nobilit. c. 19. 20. 21.* Quare ſicuti milites & decuriones veniam 79 mereri dicuntur a tormentis, *l. milites. 8. in pr. & l. decuriones. 16. C. de quæſt.* ita nec Nobiles tormentis ſubjiciendi erunt: prout rite argumentatur Joh. Zanger. *d. c. 1. n. 72. & 73.* quibus haud parum adſtipulatur, quod tantum plebejorum dicantur eſſe tormenta, *l. divo. 11. C. de quæſt.* Atqui Nobiles a plebe ſeparari, nemini ignotum eſſe poteſt; unde & propterea torturam in Nobilibus ceſſare, rectiſſime quis affirmaverit.

Quarto Nobilibus haud immerito adjunguntur 80 Doctores, & Licentiati, qui & ipſi Nobiles dicuntur *in l. 2. §. ult. ff. de excuſat. tutor.* it. Nobiliſſimi *l. diximus. 4. in fin. ff. d. tit.* Andr. Tiraqu. *de Nobilit. c. 5. n. 3. & ſeq.* & dignitate florent, *c. quanto. 3. extr. de magiſtr.* ac inter egregias perſonas numerantur, Jac. Menoch. *arbitr. jud. quæſt. l. 2. caſ. 70. n. 9.* Quare non minus ac Nobiles hoc privilegio gaudent, ut per tormenta interrogari nequeant, Paris de Puteo *in tr. ſyndic.* in verb. *Doctor. c. 2. n. 1. & 3.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 176.* Joh. Zanger. *d. l.* Proſp. Farin. *d. qu. 41. num. 37.* Hippolyt. de Marſil. *in l. edictum. n. 8. & ſeqq. ff. de qu. & in pract. crim. §. expedita. num. 39.* Paul. Chirland. *in tr. de qu. & tort. qu. 6. n. 3. in fin.* Franc. Brun. *d. q. 4. n. 22. & 23.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 4. n. 51. & ſeqq.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de qu. n. 10.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 64. n. 16.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 3.* Æg. Boſſ. *in tit. de indic. n. 111.*

Quin & Doctores juris militibus comparantur 81 in *l. advocat. 14. C. de advoc. diverſ. jud.* ubi *Impp.* ajunt, non ſolum eos militare, qui gladiis, clypeis, thoracibus nituntur, ſed etiam advocatos, cum laborantium ſpem, vitam & poſteros defendant.

dant. Quare haud inepte privilegium militibus conceſſum de non torquendo, ad Doctores quoque extenditur, Zanger. *d. c. 1. n. 74.* Jod. Damh.
82 *in prax. rer. crim. c. 41. n. 1.* Accedit, quod Doctores appellitentur Clariſſimi, uti notum eſt, & arguit text. in *l. 4. C. de advoc. diverſ. jud.* Clariſſimos autem non ſubjugari tormentis, patet ex *l. ſeveram. 10. C. de dignit. lib. 12.*

83 Et hæ ſunt perſonæ, quibus privilegium de non torquendo dignitas largitur. Quod adeo firmum eſſe *Dd.* autumant, ut nulla prorſus conſuetudine aboleri queat, Bart. *in l. omnes judices. 33. n. 2. C. de Decurion. lib. 10.* Henr. Boc. *d. c. 4. n. 78.* Franc. Brun. *d. qu. 4. n. 23. & 24.* Jul. Clar. *d. qu. 64. n. 16. verſ. nihilominus talis, &c.* Æg. Boſſ. *in tit. de indic. n. 111.* Lud. Carer. *in pract. crim. in 2. tr. de indic. & tortur. §. circa tertium. n. 20.* Brun. a Sol. *in ſuo conſil. crim. n. 181.*

84 Quamvis alii diſſentiant, & variis in regionibus hoc privilegium de non torquendis Militibus, Nobilibus, Doctoribus & Licentiatis, conſuetudine ſublatum eſſe dicant; Ita namque ſcribit Andr. Tiraquell. *de pœn. temp. cauſ. 31. n. 16.* quod, non obſtante privilegio juris communis, in regno Franciæ moribus receptum ſit, ut nemini ſive Baroni, ſive Comiti, ſive Doctori parcatur, ſed omnes æque torqueantur, quaſi ſublato per criminis præſumptionem privilegio dignitatis, ut inquit Ant. Fab. *in eod. tit. de qu. def. 13.* idemque teſtatur Nic. Boër. *dec. 163. n. 7. &* Rebuff. *in Auth. habita.* in verb. *Profeſſoribus. C. ne fil. pro patr.* ubi dicit, in Francia Advocatis fuiſſe ſingulariter mandatum, ne allegarent jura de non torquendis Nobilibus
85 & Doctoribus. Et Franc. Caſon. *in tr. de torm. c. 10. n. 13.* ait, hodie per Illuſtriſſimos Venetos, & per totam Italiam privilegium hoc non obſervari. Hinc & Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 165.* aſſerit, ſe nemini autorem fore, quod iſtis juribus de non torquendis Nobilibus & Doctoribus nimium fidat.

Q. 11. Quando & in quibus caſibus Nobiles perſonæ hodie tormentis ſubjiciantur?

86 Sed licet conceſſerim, regulam de non torquendis Nobilibus, Doctoribus, aliiſque in ſumma dignitate conſtitutis perſonis, adhuc hodie ſtare, nec contraria conſuetudine abolitam eſſe; admittendum tamen & hoc, quod regula illa certas quaſdam patiatur reſtrictiones ſeu limitationes.

87 Ac 1. quidem limitatur hæc regula in delictis nefandis, in quibus Generoſi, Nobiles, Doctores, Milites, aliique homines Illuſtres veniam non merentur; quale eſt crimen Hæreſis, *l. 4. §. in mortem. 4. C. de hæret.* crimen læſæ Majeſtatis, *l. 3. & l. 4. C. ad L. Jul. Maj.* cui etiam comparatur crimen Simoniæ, *l. ſi quenquam. 31. in fin. C. de epiſc.* gloſſ. *in dict. l. 4.* verb. *Majeſtatis C. ad L. Jul. Maj.* proditio patriæ, *l. 3. §. 11, qui ad hoſtem. 10. l. proditores. 7. ff. de re mil.* crimen falſi, *l. ſi quis Decurio. 21. C. ad L. Corn. de falſ.* & quæ ſunt crimina alia nefanda, de quibus vid. Jo. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 1. n. 66.* Hippol. de Marſil. *in pr. crim. §. expedita. n. 45.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4.*
88 *n. 75.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. 1. n. 9.* Etſi enim perſonæ prædictæ excuſationem a tortura mereantur ob privilegium & dignitatem perſonæ, nec plebejorum tormentis ſubjiciendæ ſint; quin tamen de caſibus & criminibus non exceptis hoc accipi debeat, manifeſtum eſt ex *l. Decuriones. 16. C. de qu.* Nam in delictis nefandis atque exceptis perſonæ hæ, dignitatis aut generis vel militiæ defenſione minime uti poterunt, *d. l. 16. l. 4. C. ad L. Jul. Maj.* Zang. *d. c. 1. n. 81.*

2. Excuſari non debent a tortura Nobiles & Do- 89
ctores, ſi homicidio commiſſo, de quo conſtat vel vel ex confeſſione eorum, vel aliunde, prætendant, ſe id feciſſe ad ſui defenſionem, quam teſtibus probare nequeunt. Quando enim exploratum eſt, reum necaſſe, quod doloſe feciſſe præſumitur, *l. ſi non convitiis. C. de injur.* utique ſi non probet, ſe ſine dolo, ad ſui ſcil. defenſionem occidiſſe, pœna tenebitur ordinaria, quæ eſt gladii, *l. 1. verſ. qui probaverit. C. ad L. Cornel. de ſicar.* Felin. *in c. afferte. n. 7. de præſumpt.* Nic. Boër. *dec. 164. n. 12. & ſeqq.*
niſi in tortura ſuam intentionem obtineat. Quare 90
ne Nobilis aut Doctor innocens pœnam luat, vel ſupplicium nocens effugiat, utique ad eruendam veritatem an ex propoſito vel defenſione occiderit, torturæ ſubjici debet, Joh. Zang. *d. c. 1. n. 83.* Et ſane facilius hoc caſu ad torturam deveniri poterit, quia de crimine homicidii a Nobili vel Doctore commiſſo jam conſtat, dubio tantummodo relicto, qua intentione hoc perpetraverit, Nicol. Boër. *d. dec. 164. n. 15.* Joh. Zang. *d. c. 1. n. 84.*

Quod ſi tamen Nobilis vel Doctor probare 91
queat, ſaltem præſumptive ex conjecturis & indiciis, ſe ad defenſionem necaſſe, non ambigendum eſt, quin æque ut alii, veniam mereri debeat, Nic. Boër. *d. dec. 164. n. 15.* qua in re multum judicis arbitrio tribuendum eſt, num pro indiciorum qualitate, ac conditione perſonæ, reus tormentis interrogandus ſit, nec ne, *Conſt. Elect. 8. P. 4. & art. 143. Ord. crim. Car.* Jac. Men. *l. 1. præſumpt. q. 92. n. 3.*

3. Tradit Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 1. n.* 92
86. hoc privilegium de non torquendo reo ceſſare, ſi Nobilis vel Doctor abutens dignitatibus, vitiis ſeſe dedat, vel ſibi plus licentiæ ad ſcelera ex nobilitate tribuat, cui, uti non honori & laudi ſit nobilitas, ſed dedecori & vituperio, Andr. Tiraquell. *de Nobilit. c. 22.* ita nec parcendum eſſe, ſi adſint urgentia indicia. Ceſſante enim cauſa privilegii, nempe virtute & nobilitate, ipſum quoque ceſſare debet privilegium, *arg. l. ſi duas. 6. §. gentium. 14. l. 22. §. 1. ff. de excuſ. tutor.* vid. Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 139. ſeqq.* Et ſane, ſi hoc caſu perſonæ privilegiatæ veniam mererentur, feneſtra iis aperiretur delinquendi, quod admodum impium eſſet, & contra *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil.*

4. Denique & probe notandum, quod perſo- 93
næ Illuſtres, Nobiles atque Doctores Principe conſulto torqueri poſſint, nec contra mandatum Superioris quæſtionem ad tormenta permittentis, privilegio ſuo tueri ſe queant, Jac. Thoming. *dec. 7. n. 26.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 4. n. 76.* quod & in practica fori Saxonici quotidie ita obſervatur. Cujus aſſertionis fundamentum extat 94
in l. nullus. 4. C. ad L. Jul. Maj. ubi Imperatores reſcribunt: *Nullus omnino, cui inconſultis ac neſcientibus nobis fidicularum tormenta inferuntur, militiæ vel generis aut dignitatis defenſione uti prohibeatur. &c.* unde luculenter patet, Principe conſulto ac permittente, Nobiles aliaſque perſonas privilegiatas torqueri poſſe. Ac licet quis communi *Dd.* 95
Scholæ conceſſerit, privilegia de non torquendis perſonis Illuſtribus, Militibus & Doctoribus, contraria conſuetudine hodie abrogata eſſe, ad Principis tamen voluntatem & permiſſionem hanc conſuetudinem reſtringere, neceſſe is habebit; ut nempe perſonæ prædictæ privilegiatæ

Digitized by Google

giatæ non niſi conſulto Principe tormentis ſubjici debeant.

96 *Quam reſtrictionem pronunciando hactenus probarunt Elect. Sax. Scabini in dictanda tortura perſonis nobilibus, Illuſtriſſ. Elect. voluntatem & permiſſionem potiſſimum attendentes, ac hiſce fere formalibus quotidie reſpondentes:* So ſeyd ihr wohl befugt, den Gefangenen, jedoch mit Vorbewuſt der hohen Obrigkeit, weil er einer von Adel iſt, mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen, und befragen zu laſſen. &c.

97 *Eamque ſententiam ſequuntur quoque in pronunciando extra Electoratum. Quæ pariter, ac multo magis obſervanda in perſonis Illuſtribus, quales ſunt Comites atque Barones, quos non niſi conſulto Imperatore torquere licet; veluti etiam Anteceſſores meos in Elect. Sax. Scabinatu, dictantes torturam Baroni cuidam ac Duci militiæ hæc verba adjeciſſe percepi:* So iſt man wohl befugt, jedoch mit Vorbewuſt Römiſ. Kayſerl. Majeſtät, unſers allergnädigſten Herrn, ihn mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen, und befragen zu laſſen. &c.

Q. 12. An clerici, Magiſtri & Studioſi tormentis interrogari queant?

98 Quæ tamen hactenus dicta fuerunt de perſonis ob dignitatem a tortura exemptis, ea ſolum accipi velim de dignitate eximia & præclara. Neque enim omnis dignitas, qualiscunque etiam illa fuerit, veniam meretur, ſed ſolum ea, quæ Nobilitati aut Militiæ comparatur, *l. 4. C ad L. Jul. Majeſt.* Proin licet Magiſtri, Studioſi, aliique clerici dignitate etiam prædititi ſint, quin tamen torqueri poſſint, ambigendum non eſt.

99 Quamvis enim hoc neget poſt alios, quos ibidem allegat, Hippol. de Marſil. *in pr. crim. §. nunc videndum. n. 51. & §. expedita. n. 40. & ſinguli. 55. in c. advertas ad unum*, ubi addit, quod ita practicaverit in civitate Cumarum, ex quo conſecutus ſit apud peritos maximum honorem, ſed parum lucri eo, quod clericus ille, quem liberavit, pauper fuerat, & promiſerat ſatisfacere de Orationibus & Miſſis.

Attamen contrarium ſtatuunt *Dd.* communiter 100
Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 64. n. 24.* Paris de Put.
in tr. ſyndic. §. mandavit Rex. n. 7. Lud. Carer. *in
pract. crim. 2. tr. de indic. & tort. §. circa tertium. n.
26.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 4. n. 72.* Æg.
Boſſ. *in tit. de tort. teſt. n. 6.* Foller. *in pract. crim.
can. f. 259. n. 6.* Dec. *in c. at ſi clerici. in pr. n. 19. de
judic.* qua de re textus eſt in *l. 8. C. de epiſc.* ubi 101
non niſi Presbyteri torqueri prohibentur: Juris
quoque expediti eſt, quod clerici verberibus cædantur ob crimen aliquod, *Novell. 123. c. 20. &
Auth. Presbyteri. C. de epiſcop.* quare non ergo tormentis etiam ſubjugarentur? quippe cum is, qui
torqueri non poteſt, ut decurio, *l. 16. C. de quæſt.*
nec fuſtibus caſtigari queat, *l. decuriones. 5. C. ex
quibus cauſ. infam. l. capitalium. 28. §. & ut generaliter. ff. de pœn.* Henr. Boc. *d. c. 4. n. 72.*

Ideoque & Scabini Magiſtro Philoſophiæ torturam adjudicaverunt, ad requiſit. Quæſt. Ilenburgenſ. M. Febr. A. 1596. 102

Nec non ſtudioſo cuidam, in Academia VVitteberg. ſtudiis operam navanti; ad conſultat. Quæſt. VVitteberg. M. Mart. A. 1611. 103

Nec obſtat, quod milites a tortura ſint exempti, 104
l. milites. 8. in pr. C. de qu. clerici autem milites dicantur Chriſti & eccleſiæ, *c. 1. ext. de cler. ægrot. tit.
31. feud. 2.* diverſa enim ſubeſt ratio illorum atque 105
horum militum: Illis enim, nempe militibus ſeculi, privilegium exemptionis a tortura fuit conceſſum ob vitæ periculum, in quo verſantur; clerici autem abſque vitæ diſcrimine ſuum exequuntur officium; quare hoc caſu ab illis ad hosce argumentari non licet, Bocer. *d. l. n. 74.*

QUÆSTIO CXIX.

Quando & in quibus Cauſis Tortura locum habeat?

SUMMARIA.

1. Non indifferenter in quovis crimine judex ad torturam prorumpere debet, n. 2.
3. Tortura non niſi in delictis atrocibus locum habet, n. 4.
5. Quænam delicta dicantur atrocia, vel atrociora, n. 6.
7. Tortura obtinet non niſi in criminibus, pro quibus mortis ſupplicium vel pœna corporis afflictiva infligenda venit, n. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 19.
14. Judex in decernenda tortura ſingulas delicti qualitates examinare debet, n. 15.
16. Pœna arbitraria quando ad mortem extendi poſſit, n. 17.
18. In delictis, quorum pœna eſt arbitraria, quando locum habeat tortura.
20. Quandoque tortura ad certas conditiones reſtringi poteſt.
21. Sent. Scab. Lipſ.
22. In delictis, quorum pœna eſt relegatio, tortura decerni nequit.
23. An locum habeat tortura in adulterio ſimplici, ſi uxor marito remittere velit, n. 24.
25. Obſervantia Scabinorum Lipſienſium, n. 26. 27. 28. 29. 30.
31. Quid ſi maritus nolit adulterium confiteri, ut maxime uxor ipſi condonaverit, n. 32.
33. Obſervantia Scab. Lipſ. n. 34.
35. In delictis, quorum pœna eſt mulcta pecuniaria vel carcer, ceſſat tortura.
36. In cauſa pecuniaria ſive civili reus non poteſt torqueri.
37. Niſi crimen habeat annexum.
38. Mercatores falliti quanto poſſint torqueri, n. 39. 41. 42.
40. Mercatores falliti æquiparantur furibus & raptoribus.
43. Quandoque mercatoribus fallitis imponitur territio, vel juramentum purgationis.
44. Qui doloſe occultat pecuniam, torqueri poteſt, ut eam exſolvat.
45. Sent. Scab. Lipſ.
46. Teſtes quando torqueri poſſunt, n. 47. 48. 49. 50.
51. Sent. Scab. Lipſ.
52. In delictis, quorum pœna non eſt corporis afflictiva, locum habet territio, n. 53.
54. Ad torturam deveniendum non eſt, priusquam de corpore delicti conſtet, n. 55. 56. 57. 59.
58. Sent. Scab. Lipſ.
60. Sufficit tamen conſtare de corpore delicti ex certis indiciis.
61. In delictis occultis quando locum habeat tortura, n. 62. 63.
64. Tortura locum non habet, niſi probationibus deficientibus, n. 65. 66. 67.
68. Reus de crimine aliquo confeſſus vel convictus, an ſuper alio delicto ſimili poſſit torqueri, n. 69. 70. 71. 72.
73. Sent. Scab. Lipſ. n. 74.

Ter-

Digitized by Google

1 TERTIUM CAPUT, de quo judex circa torturam admonendus eſt, verſatur in Conſideratione Cauſæ ad deferendam torturam aptæ & qualificatæ. Etſi enim in criminibus eruendis quæſtio adhiberi ſoleat, teſte Ulpiano *in l. 1. in pr. ff. de quæſt.* attamen non in omni indifferenter cauſa & delicto, judex ad torturam prorumpere debet: ſed tum demum quæſtioni locus eſt, ſi judex cauſam jure qualificatam arbitratus fuerit. Qua de re extat edictum D. Auguſti *a Paulo JCto* hiſce verbis relatum: *Quæſtiones nec ſemper in omni cauſa & perſona deſiderari debere arbitror: Et cum capitalia & atrociora maleficia non aliter explorari & inveſtigari poſſunt, quam per ſervorum quæſtiones, efficaciſſimas eas eſſe ad requirendam veritatem exiſtimo, & habendas cenſeo. in l. edictum. 8. ff. de qu.*

2 Unde hancce regulam conſtruere licet: **Quod tortura tantummodo locum habeat in delictis atrocioribus vere perpetratis, quorum veritas aliter explorari nequit.** Quæ regula, ex verbis edicti divi Auguſti deſumpta, tria potiſſimum denotat: (1.) ut cauſa ſit criminalis & delictum atrox, (2.) vere perpetratum, de cujus corpore certo quoque conſtet, (3.) quod deſint aliæ probationes, nec veritas aliter haberi queat. *Hæc tria requiſita*, cauſam criminalem qualificatam reddunt, ad quæſtionem deferendam, eaque conjunctim ſemper concurrant, neceſſe eſt, alias ad torturam haudquaquam deveniendum erit.

3 **Primum requiſitum eſt atrocitas criminis perpetrati.** Non enim ſufficit, cauſam eſſe criminalem, ſed & atrox ſeu capitalis eſſe debet, prout verba edicti demonſtrant in *d. l. 8. ff. de qu.* & Carol. V. Imp. in *Ord. crim. art. 8. in pr.* ſo die Miſſethat einer Todes-Straffe halben kündlich.
4 Adeoque in criminibus duntaxat capitalibus & atrocioribus judex quæſtione uti poteſt, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de qu. n. 5.* Bartol. *ad d. l. 8. ff. de qu.* Gand. *de maleſic. tit. de qu. n. 12.* Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P. 2. q. 31. n. 2.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 1.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. quæſt. 38. n. 6.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. expedita. n. 58. & ſeqq.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13.*

5 Quænam autem crimina & delicta dicantur atrociora, quæque levia, mire variant *Dd.* ut videre eſt apud Bartol. *in l. non ſolum. 11. §. 3. n. 7. ff. de injur.* Jac. de Novello *in pract. cauſ. crim. in pr. n. 6.* Bald. *P. 4. conſ. 412.* Bocer. *d. c. 2. n. 2. & ſeqq.* adeo ut rem hanc judicis arbitrio relinquendam eſſe, exiſtimet Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P. 2. qu. 3. n. 3.* Villalob. *comm. opin. lit. D. n. 56.* At miſſis iis, quæ a Doctoribus tradita reperiuntur, retinendam eſſe puto definitionem, *ſupra qu. 102. n. 61.* prolatam, qua delicta atrocia ea eſſe dixi, pro quibus pœna mortis vel corporis afflictiva imponitur, ſecundum Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. 1. n. 9.* ubi omnia delicta, pro quibus a lege vel ſtatuto imponitur pœna mortis naturalis vel civilis, appellitat
6 gravia ſive atrocia, vel atrociora. Non enim diſtingui ſolet inter delicta atrocia & atrociora, ſeu gravia & graviora, ſed atrox delictum etiam atrocius dicitur, *l. prætor. 7. §. ult. ff. de injur. l. auxilium. 37. §. 1. verſ. in delictis. ff. de minor. l. perſpiciendum. 11. in pr. verſ. plane. ff. de pœn.* Bocer. *d. c. 2. n. 2.* quæ ſententia in foro Sax. abſque dubio veriſſima eſt, ut probavi *ſupra q. 102. n. 16. & ſeqq.* ex *Conſt. El. Sax. ſub rubr.* wie offt die ſcharffe Frage zu repetiren. *publice non edita.*

Ex quo ſequitur, reum torturæ ſubjiciendum 7
non eſſe, niſi crimen ab ipſo tale perhibeatur commiſſum, pro quo mortis ſupplicium vel pœna corporis afflictiva eſt infligenda, prout etiam communis eſt Doctorum concluſio, Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 64. n. 4.* Petr. Heig. *P. 1. qu. 40. n. 32.* Farin. *d. q. 38. n. 6. qu. 42. n. 3. & 4.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de qu. n. 5.* Matth. Steph. *in not. ad art. 8. Ord. crim. Car.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. in præf. n. 21.* Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. in 2. P. qu. 3.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 2.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 9. theſ. 9. lit. F.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 35. n. 4.* Hippol. de Marſil. *in prax. rer. crim. §. expedita. n. 58.* Joh. Emer. a Roßbach *in proc. crim. tit. 5. c. 24. n. 1.* Paul. Chirland. *in tr. de qu. & tort. qu. 7. n. 2.*
Quod in foro Saxon. eo magis verum eſt, quia 8
cauſæ criminales, in quibus reus ſub tormentis interrogari debet, *l. 1. ff. de quæſt.* ſecundum mores Saxonicos dicuntur tantummodo eæ, quæ tendunt ad pœnam corporis afflictivam, wann die Klage gehet zu Haut und Haaren. gloſſ. Weichbild *art. 17. poſt. pr. verſ.* peinliche Klage. ꝛc. *Conſt. prov. Elect. Sax. de An. 1555. ſub rubr.* daß peinliche Sachen, dadurch das Leben verwircket. ꝛc. Matth. Coler. *P. 1. dec. 22. n. 2.* Lud. Fachſ. *differ. 13.* Bened. Reinhard. *P. 4. differ. 24.* Dan. Moller. *l. 2. ſemeſtr. c. 1. n. 1.*

Q. 1. In quibusnam delictis tortura reo ſit indicenda?

Hæcque concluſio *Dd.* prægnanti nititur ra- 9
tione: quia ſcilicet quæſtio lacerat corpus, & ipſa fere morte durior eſt, Bald. *in l. interpoſitas. n. 6. C. de transact. l. 1. circa fin. C. unde vi.* Paris de Puteo, in verb. *tortura. n. 3. c. 1.* Matth. Weſenb. *in parat.*
ff. de qu. n. 5. ac gravior utriusque manus abſciſſio- 10
ne, prout criminaliſtæ communiter ſentiunt, Hippolyt. de Marſil. *ad l. divus. n. 2. ff. de qu.* Jo. Emer. a Roßbach *in proceſſ. crim. tit. 5. c. 18. n. 2.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 64. verſ. præterea debet.* Proſp. Farinac. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. q. 42. n. 14.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 9. theſ. 9. lit. F.* Ægid. Boſſ. *in tit. de tort. n. 12.* Nov. *in tr. ad defenſ. tit. de excuſ. a reo faciend. n. 24.* Roland. a Vall. *vol. 3.*
conſil. 12. n. 41. quare ſi torturæ locus eſſet ad in- 11
veſtiganda delicta, pro quibus levior aliqua pœna, quam corporis afflictiva, imponitur, qualis eſt relegatio, mulcta pecuniaria, aut carceris pœna, haud minima inde ſequerentur inconvenientia & abſurda: Siquidem primo id, quod prohibitum eſt una via directe; ne videlicet ob crimen levius, corpus rei pœna laceretur, permitteretur alia via & indirecte, nempe per torturam, contra *l. avia. 77. §. Titio. ff. de condit. & demonſtr. §. eſt autem caſus.* ubi gloſſ. *Inſt. de hæred. inſtit.*

Deinde puniretur quis gravius ex modo pro- 12
bandi, quam ex modo condemnandi. Abſque dubio enim omnis pœna corporalis, quamvis minima, major eſt pœna pecuniaria, quamvis ſit magna, *l. in ſervorum. 10. ff. de pœn.* & ſic pœna non eſſet delicto commenſurata, contra *l. ſervos. 8. C. ad L. Jul. de vi publ. l. capitalium. 28. §. ſolent. & §. graſſatores. ff. de pœn. l. 1. ff. de jur. patron. & l. 3. C. de epiſc. audient.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 3.*
n. 60. in fin. Nic. Reuſn. *l. 2. deciſ. 20. n. 6.* Denique & 13
hoc ſequeretur abſurdi, quod ordinatum ad ali-

quem finem, non regularetur ſecundum naturam
illius finis; & ſic medium, per quod ad finem per-
venitur, excederet ipſum finem, contra text. *l. etſi
non ſint. 19. §. perveniamus. ff. de aur. & argent. leg.*
quas rationes congeſſit Hippol. de Marſil. *in
pract. § expedita. n. 57. & ſeqq.* Proſper. Farin. *d.
quæſt. 42. n. 16. 17. 18.* Quæ ſane tanti momenti
ſunt, ut exinde communem hancce *Dd.* conclu-
ſionem luculenter probari facillime quiſpiam
conceſſerit.

14 Qua ceu veriſſima ſtante ac permanente, ſequi-
tur *primo:* Judicem in decernenda tortura quali-
tatem, omneſque ac ſingulas circumſtantias cri-
minis probe & exacte perpendere debere, num ta-
le ſit, ut pro eo ultimum ſupplicium aut pœna ali-
qua corporis afflictiva irrogari poſſit ac debeat: in
quo eruendo & ſcrutando juxta prædictam con-
cluſionem tuto quæſtio adhiberi poterit; ſecus
vero ſi judex mitiorem aliquam pœnam, quam
corporis afflictivam, reo confeſſo imponendam
fore arbitratus fuerit, practica fori Sax. hoc docen-
te, Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 1. n. 31.*
Quod certe in delictis, quorum coërcitio arbitra-
ria perhibetur, tanto magis neceſſarium eſt, quan-
to accuratior diſcretio, prudentiuſque arbitrium
atque judicium in definiendis pœnis requiritur:
15 ne licentia nimium extendatur. Quare vel ma-
xime hoc caſu judex duos illos ſales adhibebit,
nempe ſalem ſcientiæ, ne ſit inſipiditus, & ſalem
conſcientiæ, ne ſit diabolicus, ut monet Bald. *in l.
2. n. 7. C. de ſentent. ex brevic. recit.*

Q. 2. Quando in delictis, quorum pœna arbitraria eſt, judex ad torturam devenire queat?

16 Etſi enim apud quoſdam indubitatum ſit, quod
judex ad mortem uſque pœnam arbitrariam ex-
tendere queat, Bartol. *in l. ult. in fin. ff. ubi pupill.
educ.* Felin. *in c. cum te. ext. de re jud. & in c. inqui-
ſitionis. 21. in fin. extr. de accuſat.* Ang. Aretin. *in tr.
malef.* in verb. *caput a ſcapulis amputa. verſ. quæro
aliqua lege.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 6. n. 8.*
Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 3 quæſt 17. n 34.*
Dan. Moller. *libr 3. ſemeſtr. c. 27.* Mod. Piſt. *P. 2.
quæſt. 92. n. 17.* ubi Jac. Scult. *in addit.* Bolen. *in re-
pet. l. capitalium. §. famoſos. n. 29. ff de pœn.* atta-
17 men hoc aliter non obtinet, niſi & alias in ejuſmo-
di delicto mortis ſupplicium imponi conſuetum,
illudque ex circumſtantiis atrocitatem aggravan-
tibus taliter qualificatum fuerit, ut mortis pœna
dignum ab ipſa lege judicetur, ut tradit Bartol. *in
l. ſi qua pœna. ff. de verb. ſignific.* Matth. Weſenbec.
in parat. ff. de privat. delict. n. 4 Paris de Puteo *in
tr. ſyndic.* verb. *arbitrarium. 17.* Jac. Menoch. *de
arbitr. jud. qu. l. 1. quæſt. 86. n. 20. & ſeqq.* Ægid.
Boſſ. *in tit. de injur. n. 30.* Jul. Clar. *in pract. §. ult.
quæſt. 83. verſ. ſed quæro.* Ant. Gomez *tom. 3.
var. reſol. tit. de injur. n. 8.* Joſ. Ludov. *dec. Lu-
18 cenſ. 15. n. 17.* Proin licet coërcitio alicujus cri-
minis arbitraria ſit, judici tamen ad eruendam
veritatem, torturam decernere tum demum fas
eſt, ſi reus confeſſus aut convictus, pœnam cor-
poralem haudquaquam effugere potuerit.

19 Facilior autem deciſio eſſe videtur in crimini-
bus pro quibus ſupplicium mortis, vel pœna cor-
poris afflictiva, jure vel ſtatuto irroganda venit; in
quibus judex viam lege præſcriptam ambulando,
aut torturam dictando haudquaquam a tramite
20 veri aberrat. Sicuti nec quicquam judici impu-
tari poterit, ſi quæſtionem ad certa præſuppoſita,
certaſque conditiones reſtringat; veluti in crimi-
ne furti, ſi id partem dimidiam quinque Ducato-
rum, puta duos & dimidiatum Ungaricum exce-
dat; quo caſu pœnam fuſtigationis, ac proinde reo
nondum confeſſo, indiciis tamen urgentibus gra-
vato, torturam obtinere, extra dubium eſt, diſpo-
nente ita *Conſt. El. 32. §. ferner. P. 4.* Quod præ-
ſuppoſitum judex in ſententia exprimens, abſque
dubio torturam indicere poterit.

Quod & Dominos Scabinos feciſſe deprehendo in hunc mo- 21
dum reſpondentes, ad requiſ. Joach. a Blauen, in Mar-
ckersdorff: Da nun ſolche Deuben über drittehalb Go-
liden, das ſeyn drittehalb Gülden Ungariſch des beſten
Goldes, austragen, welches aus euer Frage nicht zu
vernehmen; ſo hättet ihr wohl Fug, den Gefangenen
mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen und befra-
gen zu laſſen. rc. *M. Sept. A. 1591.*

Secundo efficitur quoque exinde, ut in cri- 22
minibus, quorum pœna regulariter eſt exilium ſeu
relegatio, tortura haudquaquam ſit decernenda:
uti tenent communiter *Dd. in l. edictum. 8. ff. de
quæſt.* teſte Ant. Gomez. *tom. 3. variar. reſolut. c. 13.
n. 2.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. q. 42.
n. 9.* Jul. Clar. *in pr. §. ult. quæſt. 64. verſ. præterea
debet.* Notiſſimum namque eſt, quod relegatio
corpus non afficiat, neque pœna ſit corporis affli-
ctiva, quare nec confeſſio hoc caſu per tormenta
erit extorquenda, juxta concluſionem modo tra-
ditam.

Hinc quæritur: *an judex ad torturam procedere* 23
*poſſit adverſus maritum adulterii cum fœmina ſoluta
commiſſi inſimulatum, cui uxor remittere prompta ac
parata eſt?* Etenim ſi uxor pro marito adultero,
vel maritus pro uxore adultera intercedat, deli-
ctum condonet, & ſe deinceps illi cohabitaturum
promittat: pœna adulterii ordinaria, quæ gladii
eſt, remitti, ac nocenti non niſi relegatio perpetua
dictari ſolet, ita tamen, ut innocens conjux no-
centem ſequi teneatur, juxta *Conſt. Elect. 19. P. 4.*
ubi Dan. Moller. Nic. Boër. *dec. 297. n. 1. & 2.*
Lud. Gilhauſ. *in arbor. jud. crim. c. 2. tit. 18. n. 21.*
Matth. Berlich. *P. 4. concl. 27. n. 92. ſeqq.* Petr.
Heig. *lib. 2. quæſt. 29. in fin.* Matth. Coler. *P. 2. dec.
176. n. 15.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 89.
n. 45.* cui conſequens eſt, ne quidem tormentis 24
hoc caſu adulterum, crimen confiteri nolentem,
interrogari poſſe: quippe quod quæſtio in eos de-
mum ſtatuenda eſt, qui confeſſi pœna corporis af-
flictiva coërceri debent, ſecundum antea dicta.

Q. 3. An & quando judex ad torturam poſſit procedere adverſus maritum adulterii ſimplicis inſimulatum, cui uxor vult remittere?

Cauſam hæc res dedit, ut *29. Nov. A. 1595.* ab 25
Elect. Sax. Scabinis fuerit concluſum, ut in poſte-
rum indicta hoc caſu adultero tortura, apponere-
tur clauſula remiſſionis tormentorum, ſi conjux
ipſi condonare velit, ſubjecta inſimul pœna rele-
gationis perpetuæ, quando adulter ad remiſſio-
nem conjugis crimen confeſſus fuerit. Qui mo- 26
dus pronunciandi duplicem effectum habet: (1.)
Ne adulterii reus, conjuge remittente, tormentis
ſubjiciatur, etiamſi delictum confiteri nolit, ſe-
cundum ea, quæ ſupra tradita fuere. (2.) Quo a- 27
dulter, pœnam mortis ad interceſſionem conjugis
ſibi remiſſam animadvertens, lubentius crimen
confiteatur.

Quem modum pronunciandi hactenus Dn. Scabini ſecuti fue- 28
*re, & etiamnum hodie ita pronunciare ſolent, hiſce fere
formalibus:* So erſcheinet daraus ſo viel, daß, woſern
er ſein Bekenntniß in Gutem nochmahls nicht richtig
thun wird, ihr wohl befugt ſeyd, ihn mit der Schärffe
ziemlicher weiſe angreiffen und befragen zu laſſen, ob er
nicht mit *N. N.* fleiſchliche Unzucht und Ehebruch be-
gan-

Digitized by Google

gangen, wann, wo, und wie offt ſolches geſchehen; Es wolte dann ſein Eheweib auf den Fall, da er ſich darzu in Gutem bekennen würde, ſolche ſeine Verbrechung ihm verzeihen, und ferner ehelich beywohnen: deſſen ihr euch vor der *Execution* bey ihr erkundigen werdet; Auf den Fall würde er, dem heiligen Eheſtand zu Ehren, mit der Tortur, wie denn auch mit der ordentlichen Todes-Straffe verſchonet; aber gleichwohl des Landes ewig verwieſen, daraus ihm ſein Eheweib mit weſentlicher Wohnung zu folgen ſchuldig, V. R. W.

29 Hocque uſu ita receptum eſt, non ſolum in ſecundo & medio gradu torturæ, expanſione ſcilicet membrorum in ſcala; ſed & in primo torturæ gradu, quando nempe adhibitis funiculis rei cruciantur, eorumque manus retro funibus arctiſſime conſtringuntur.

30 Daß ihr wohl befugt, *Inquiſiten* dem Scharff-Richter auf die Maſſe zu untergeben, daß er ihn mag außziehen, entblöſſen, zur Leiter führen, die *Inſtrumenta* zur Peinlichkeit gehörig, vorzeigen, die Daumſtöcke anlegen, und damit zuſchrauben, auch mit den Banden zuſchnüren; iedoch daß es bey dem, wie ietzt gedacht, verbleibe, und mit ihm ferner nichts vorgenommen werde: Dabey *Inquiſit* mit Ernſt befraget wird, ob er nicht mit *N. N.* geehbruchet, wann, wo, und wie offt ſolches geſchehen; Es wolte denn ſein Eheweib auf den Fall, da er ſich in Gutem darzu bekennen wird, ſolche ſeine Verbrechung ihm verzeihen, und ferner ehelich beywohnen; Alsdenn möchte er, dem heiligen Eheſtande zu Ehren, mit dem Vorſtellen des Scharff-Richters, wie auch mit der ordentlichen Todes-Straffe verſchonet: und allein des Landes ewig verwieſen werden, daraus ihm ſein Eheweib mit weſentlicher Wohnung zu folgen pflichtig. V. R. W. *Ad conſultat. Joh. VVilh.* Kerſtlingeroda, *M. Apr. A. 1626.*

31 *At quid, ſi reus de adulterio inculpatus, conjuge condonante, ne tum quidem crimen confiteri, ſed negando relegationis quoque pœnam effugere velit?* Quod ſane haud raro accidit, ut adulteri nulla prorſus gratiæ ac condonationis promiſſione ad confitendum delictum induci queant, ſed in ne-
32 gando obſtinati perſiſtant. Anne hi impuniti remanere debebunt? contra *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil. l. ſi a reo. 70. §. ult. ff. de fidejuſſ. l. 95. §. 1. ff. de ſolut.* Quod ne dicamus, placuit Scabinis, hoc caſu reum ſub territione interrogari cum præludiis tormentorum leviuſculis, pro ratione ſcilicet indiciorum urgentium, nempe appoſitis inſtrumentis ad pollices conſtringendos, nec non ligatura quandoque modica manuum adhibita. Quæ territio obtinet etiam in iis criminibus, pro quibus non niſi relegationis pœna imponitur, ut paulo poſt dicetur, Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. q. 42. n. 20.*

33 *Quare mortua hoc caſu uxore, quæ tacite adulterium marito remiſiſſe præſumebatur, ſic reſpondere non dubitabimus:* Daß ihr wohl befugt den Gefangenen, woſern er ſich nochmahls in Gutem darzu richtig nicht bekennen will, weil daſieder ſein Eheweib verſtorben, dahero die *tacita Remiſſio* ſtatt hat, dem Scharff-Richter auf die Maſſe zu untergeben, daß er ihn mag außziehen, entblöſſen, zur Leiter führen, die *Inſtrumenta* zur ſcharffen Frage gehörig, vorzeigen; auch die Daumſtöcke anzulegen, und damit zuzuſchrauben, darbey ihn mit Ernſt bedräuen und befragen zu laſſen, rc. *Quaſt.* in Eckartsberga, *M. Febr. A. 1630.*

34 *Quin & pro ratione indiciorum & circumſtantiarum, juramentum purgationis adultero injungi poſſe, dubitandum non eſt; prout a Scabinis ſæpius reſponſum memini.*

35 *Tertio,* minus quoque inde dubium remanet, quin in delictis, pro quibus non niſi carceris pœna, aut mulcta pecuniaria ſolet irrogari, tortura ceſſet; ſiquidem mulcta pecuniaria, vel carceris pœna procul dubio mitior eſt relegatione. Hæcque non modo communis eſt *Dd.* opinio, ſed & indifferenter recepta, ut ſcilicet in nulla prorſus cauſa pecuniaria torturæ locus ſit; prout eſt textus manifeſtus in *l. divus. 9. in fin. ff. de quæſtion.* ubi hæc verba extant: *Sed nec de ſtatu libero in pecuniariis cauſis quæſtio habenda eſt.* Etenim ſi rei tor- 36
quendi non ſunt, quando pœna eſt pecuniaria, etiamſi criminaliter agatur, multo minus certe torqueri debent, quando pro pecunia agitur civiliter, Paris de Puteo *in tr. ſyndic.* in verb. *tortus. c. 5. n. 1.* Hippol. de Marſil. *in l. divus. 9. n. 1. & l. maritus. 20. ff. de quæſt.* Brun. *de indic. & tort. 2. P. quæſt. 3. n. 5. & 6.* Franc. Caſon. *de torment. c. 8. n. 1.* Paul. Chirland. *in tr. de qu. & tort. qu. 7. n. 1. & 2.*

Quod ipſum tamen notabiliter limitandum 37
eſt, in cauſa civili ſeu pecuniaria, quæ crimen annexum habet tale, in quo de ſui natura reus poteſt torqueri, Paris de Puteo *d. c. 5.* Æg. Boſſ. *in tit. de indic. & conſid. ante tort. n. 97.* Foller. *in pract. crimin. can. c. 12. n. 3.* Franc. Caſon. *in tr. de torm. c. 8. n. 1.* Paul. Chirland. *d. q. 7. n. 2.* Proſp. Farin. *in pr. crim. l. 1. tit. 5. quæſt. 42. n. 33. & 34.* Ludov. Carer. *in pr. crim. in 2. tr. de indic. & tort. §. circa ſecundam.*

Hinc ſequitur, *mercatores quoque fallitos, quos* 38
Bancrotas appellitant, Banckerotſpieler. *tormentis ſubjici poſſe,* ut pecunias ſibi creditas, itemque chirographa & rationes, quas ſalvas adhuc penes ſe habere negant, creditoribus ſuis indicent, Nicol. Boër. *dec. 215. n. 1.* Joh. Emer. a Roßbach. *in proc. crim. tit. 5. c. 19. n. 2.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 9. lit. F.* Paul. Chirland. *de quæſt. & torment. quæſt. 7. n. 4.* Joſ. Maſcard. *de probat. l. 2. concl. 819. n. 38.* Franc. Caſon. *de torm. c. 8. n. 2.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. quæſt. 42. n. 35.* Paris de Puteo *in tr. ſyndic.* verb. *tortur. c. an in cauſ. pec. n. 2.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 20.* Hippolyt. de Marſil. *in l. divus. 9. n. 6. ff. de quæſt. & in pract. crim. §. expedita. n. 62.* Benevent. Strach. *in tract. de decoctor. P. 7. & ult. num. 2. & 10.*

Q. 4. An & quando mercatores falliti tormentis ſubjici queant?

Etſi enim hæc cauſa proprie ſit civilis; attamen 39
crimen quoddam annexum habet, quod alienum non eſt a publico crimine falſi, ut arguit *l. 1. §. 4. inſtrumenta. 16. in pr.* junct. *§. 1. & l. quid ſit falſum. 23. ff. ad L. Corn. de falſ.* cujus pœna eſt deportatio in libero, *§. item L. Corn. de falſis. verſ. ejusque legis. Inſtit. de public. jud. l. 1. §. ult. ff. ad L. Corn. de falſ.*

Quin & furto hoc crimen ſimillimum videtur, 40
quare haud inepte ſcribit Jod. Damhouder. *in prax. rer. crimin. cap. 106. n. 17. Jura quoque & edicta Imperatoria ab eccleſiaſtica libertate rejiciendos volunt nefandiſſimos illos fures ac raptores, (clancularioſne an violentos dicere malim, neſcio,) qui quibusvis optimis mercatoribus, patriæ quaſi parentibus alumnis, callida, nocturnaque fuga aliquo profugientes, omne debitum ipſis creditoribus eripiunt, auferunt & nequiter furantur, vulgus Bancrotas vocat; optarim ego illos omnes illico circa ullum Principis indultum in oſtio ſuo, laqueo ſtrangulatos. Meaque ſententiæ adſtipulantur varia Principis noſtri Caroli V. Imper. Roman. diplomata, quibus hujusmodi raptoribus omnem libertatem adimit, ſeveriſſime ubivis locorum comprehendendos & puniendos mandat.* Hactenus Damhouder. Atqui furti 41
inſi-

Digitized by Google

inſimulatos, indiciis extantibus, torquendos eſſe, nemo ambigit; Quidni ergo falliti quoque mercatores ſub tormentis interrogari poterunt? quod nec *JCto* Ulpiano diſplicet in *l. inde. 23. §. ſed etſi. 4. ff. ad L. Aqu.* quando ait: *Si ſervus, qui magnas fraudes in meis rationibus commiſerat, fuerit occiſus, de quo quaeſtionem habere deſtinaveram, ut fraudum participes eruerentur.*

41 Quod ipſum tamen de iis tantummodo mercatoribus exaudiendum eſt, qui doloſe, callide & fraudulenter in necem & damnum creditorum pecunias, chirographa, & rationes ſupprimunt; nam qui fortunæ vitio, puta naufragio, prædonum impetu, incendio, aut debitorum ſuorum fuga, rei familiaris jacturam faciunt, commiſeratione potius digni ſunt, quam ut tormentis ſubjiciantur, *l. ult. in pr.* ibi: *& omnino corpor. C. qui bon. ced.* ſiquidem nec in carcerem detrudi debent, *l. 1. C. qui bon. ced. poſſ.* Strach. *d. P. ult. n. 3.*

43 Quin & ſi de dolo fallitorum aliquo modo appareat, nec tamen de hoc certo conſtet, tortura quidem locum non habet; attamen territio, vel etiam juramentum purgationis, hoc caſu fallitis injungi poterit.

44 *Veluti adverſus Mercatorem quendam Lipſ. ante aliquot annos pronunciatum memini.*

Non ſolum autem in mercatoribus fallitis, ſed indifferenter hæc vera ſunt, quoties nempe doloſe ac fraudulenter quis nomina ſua & pecunias occultat, ne ſolvere cogatur; ob identitatem rationis, quæ in aliis quoque caſibus obtinet.

45 *Hinc quando nobilis quidam C. M. a H. de rapina maxima confeſſus, & remiſſa ſibi pœna mortis, ad damnum reſarciendum nomina ac bona ſua univerſa exhibere ac cedere promiſerat; quæ tamen poſtea candide & aperte indicare nolebat, ſed plurima doloſe occultabat: torturam ipſi injungere, quo bona indicet, haud dubitaverunt Scabini: ad requiſit. Illuſtriſſimi Principis Sax. Vinarienſis, ita reſpondentes:* So wird dem Gefangenen *C. M.* von *H.* noch einſten mit allem Ernſt zugeredet, und er, bey Vermeidung ſchärfferer Mittel, ſein gantzes Vermögen treulich anzuzeigen, und wie hoch ſich ſeine Schulden ingeſamt und inſonderheit eigentlich belauffen, zu ſagen: und die Schuld-Verſchreibungen richtig auszuantworten, oder wo dieſelbe anzutreffen, zu berichten vermahnet; Wann nun dieſes bey ihm nichts fruchtet, iſt man geſtalten Sachen nach wohl befugt, den Gefangenen *C. M.* von *H.* iedoch wann er ſeine Geſundheit wiederum erlanget, mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen, und obgedachter maſſen befragen, und ſeine Bekenntniß richtig thun zu laſſen. rc. *M. Apr. A. 1625.*

Q. 5. An & quando teſtes poſſint torqueri?

46 Pariter & in cauſis civilibus arduis, *teſtes deponere nolentes torqueri poterunt;* quia falſum committunt, dicentes, ſe non vidiſſe, quod tamen probe perſpectum habent, Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q. 25. n. 9.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 1. n. 9.* Æg. Boſſ. *in tit. de tort. teſtium. n. 10.*

47 Quo tamen caſu ad torturam deveniri non ſolet, niſi duo hæc concurrant: (1.) ut veritas aliter haberi nequeat, Bertaz. *l. 1. conſil. 153. n. 8.* Proſp. Farin. *de teſt. quaeſt. 79. n. 76.* Joh. Zanger. *d. c. 1. n. 9.* (2.) ut teſtis indiciis urgentibus ſit gravatus; veluti ſi depoſuerit, ſe facto interfuiſſe, & nihil vidiſſe, aut negaverit, ſe facto interfuiſſe, & de mendacio convictus ſit, *l. unius. 18. §. teſtes. 3. ff. de qu.* Jul. Clar. *d. quaeſt. 25. n. 9.* Zang. *d. c. 1. n. 11.* Franc. Brun. *de indic. P. 2. quaeſt. 4. n. 5. & 11.* aut in teſtimonio dicendo vacillaverit, *l. ex libero. 15. in princ.* junct. *d. l. 18. §. 3. ff. de qu.* Zang. *d. c. 1. num. 9.*

Dicitur autem teſtis vacillare, qui ſibi non ſatis conſtat, ſed timide dubitanterque dicit, hæſitat, & modo negat, quod paulo ante affirmavit, *l. 2.* ubi gloſſ. & *l. qui falſo. 16. ff. de teſt.* Bald. *in l. 3. C. ad L. Jul. Maj.* Hippol. de Marſil. *in l. divus. 6. & l. ex libero. 15. ff. de quaeſt.* Æg. Boſſ. *in tit. de tort. teſt. n. 12.* quod ex vultu teſtis etiam conjecturari poteſt, ut innuit Carolus V. Imper. in *Ord. crim. art. 71.* verb. und ſonderlich eigentlich aufmercken, ob der Zeuge in ſeiner Sage würde wanckelmüthig und unbeſtändig erfunden, ſolche Umſtände, und wie er den Zeugen in äuſſerlichen Geberden vermercket. rc. 48

Quod ipſum tamen non aliter accipiendum, quam ſi teſtis vacillet in facto principali, cui eum interfuiſſe, vel ex confeſſione, vel aliunde apparet, hoc eſt, ſi veritatem occultet, adeoque mendacium committat, ex quo ſufficiens indicium ad torturam oritur, *l. 10. §. 5.* ubi Bartol. *ff. de quaeſt.* Hipp. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 74.* Jac. Menoch. *l. 1. de praeſumpt. q. 89. n. 67.* ſecus autem, ſi teſtis variaverit circa acceſſoria, Ægid. Boſſ. *d. l. n. 27.* ut enim contrarietas & vacillatio in acceſſoriis, ſi quæ occurrat, non vitiat teſtimonium; ita nec hoc operari debet, ut, cum in facto ſeu negotio principali ſibi conſtet, torturæ ſubjiciatur, Zang. *d. c. 1. n. 21.* 49

Quin nec ſemper teſtes vacillantes torqueri poſſunt, ſed tum demum, ſi teſtimonium dicere inviti cogantur, Schurff. *cent. 1. conſil. 60.* ſicuti nec ii, qui ex labili memoria errant, & errorem mox corrigunt, Boſſ. & Zang. *d. l.* qua in re multum certe tribuendum eſt arbitrio judicis, Jul. Clar. *d. q. 25. n. 9.* ubi addit, torturam moderatam eſſe debere, nec tam gravem in teſtibus, prout in reis, quod & monet Zang. *d. c. 1. n. 9.* 50

Secundum ea pronunciavimus nuperrime VV. H. P. Hat ſich *M. P.* in *Injurien*-Sachen *N. N.* betreffende, (unangeſehen er dabey geweſen,) Zeugniß zu geben verweigert, dahero ihr ihn in gefängliche Hafft legen laſſen: Da nun bemeldter *M. P.* ſich ferner deſſen verweigern würde. rc. So würde er zur *Depoſition* durch härter Gefängniß, darinnen er ein acht Tage lang mit Waſſer und Brod geſpeiſet wird, Zeugniß zu geben, angehalten, mit dieſer ausdrücklichen Verwarnung, daß in fernerer Verweigerung, ſeine richtige Ausſage auf die Beweiß-Artickel wohl durch den Scharff-Richter aus ihm gebracht werden ſoll, V. R. W. *M. Aug. A. 1630.* 51

Quarto notandum ex jam dictis, quod licet in criminibus iis, quorum pœna corporis afflictiva non eſt, tortura decerni nequeat, territio tamen, additis etiam quandoque præludiis torturæ, & moderatæ ligaturæ, locum in illis ſibi vendicet: in quo ipſo *Dd* fere omnes conſentiunt, prout patet ex traditis Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. quaeſt. 42. n. 19. & ſeqq.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quaeſt. 64. n. 4. in fin.* Paul. Chirland. *de quaeſt. & torm. q. 5. n. 2. & ſeqq.* 52

Q. 6. Num in delictis, quorum pœna corporis afflictiva non eſt, locum habeat territio?

Proinde, ſi crimen occurrat, quod arbitrarie carcere, mulcta pecuniaria, vel relegatione coërceri ſolet, quin territio, vel nuda, vel adhibitis etiam inſtrumentis ad comprimendos pollices aptis, quandoque etiam funibus, pro ratione circumſtantiarum, indiciorum, & qualitate ipſius delicti, decernenda, aut etiam juramentum purgationis reo imponendum ſit, dubium prorſus non eſt. 53

Veluti in Elect. Saxon. Scabinatu quotidie ita pronunciari ſolet.

Alte-

Digitized by Google

Q. 7. An neceſſario conſtare debeat de corpore delicti, antequam ad torturam deveniatur?

54 Alterum requiſitum, quod cauſam criminalem ad torturam deferendam reddit qualificatam, conſiſtit in Certitudine Facti, ut nempe de corpore delicti certo conſtet, illudque vere perpetratum fuiſſe appareat. Non enim ſufficit, delictum atrox deferri, ſed & judici ante omnia de delicto conſtare debet, cujus is, qui in vinculis eſt, inſimulatur, antequam ad quæſtiones perveniat: quæ vulgata juris concluſio luculenter probatur ex *l. 1. §. item illud. ff. ad SCt. Syl. l. 1. C. ubi cauſ. fiſcal. l. inde. 23. §. ult.* junct. *duab. ll. ſeqq. ff. ad L. Aqu.*

55 Nam ſi incertum eſt, an crimen commiſſum ſit, ad torturam procedendum non erit, Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P. 2. q. 4. & qu. 5. n. 8.* Jul. Clar. *d. quæſt. 64. n. 3. & quæſt. 4. n. 1. & quæſt. 55. n. 10.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. qu. 2. n. 7. & 8.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. in præf. n. 34. & 35.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 2.*

56 Neque tortura ad liquidandum factum, ſed ad liquidationem perſonæ adhibetur, hoc eſt, ut disquiratur, an accuſatus reus crimen illud, de quo jam conſtat, commiſerit, nec ne, ut loquitur Franc. Brun. *d. qu. 5. n. 10.* Joh. Zanger. *d. præfat. tr. de quæſt. & tort. n. 32.* ideoque de ipſo facto ante torturam conſtare debet; ſiquidem illud non præſumitur, niſi probetur, *l. 15. §. capta. ff. de capt. & poſtl. reverſ. l. 13. §. 1. ff. de publ. in rem. act.*

57 *l. 7. §. ult. ff. de curat. furioſ.* Hocque ipſum etiam clare ita diſpoſitum reperitur ab Imper. Carolo V. in *Ord. art. 6.* verb. Darzu ſoll auch ein jeder Richter in dieſen groſſen Sachen vor der peinlichen Frage, ſo viel müglichen, und nach Geſtalt und Gelegenheit einer jeden Sachen beſchehen kan, ſich erkundigen, und fleiſſig Nachfragens haben, ob die Miſſethat, darum er angenommen, berüchtiget und verdacht, auch beſchehen ſey. ꝛc. ubi Matth. Stephan. *in not. n. 5.* & ibid. Georg. Rem. *in nemeſ. Karul.*

58 *Atque hoc maxime in decernenda tortura Scabinos attendere patet ex ipſorum reſponſo, dato Quæſt. Pirnenſi:* Ob gleich *W. N.* über ſein voriges gethanes gütliches Bekänntniß, daß er in die ſechs und zwantzig Jahr über, ſieder er ein Wäſcher geweſen, jedes Quartal drey Loth Silber an kleinen Probier-Körnern veruntrauet, in ſcharffer Frage bekannt hat, daß er etliche Marck veruntrauet, ſo 874. Gülden, 6. Groſchen austragen möchten; Dieweil aber dennoch aus Verordnung der Rechte, ohne vorgehende gnugſame Erkundigung der angegebenen Ubelthaten, die *Tortur* nicht ſoll vorgenommen werden, dahero auch *Inquiſiten* in unſerm vorigen Urtheil die ſcharffe Frage anderer Geſtalt nicht, denn mit dieſer *Condition*, da ſich der Verluſt des Silbers in Erkundigung befinden würde, zuerkannt, und ihr in euer nechſten Frage ſelbſten berichtet, daß die Erkundigung diſſfalls unmüglich, und gleichwohl mit der *Tortur* gegen dem Gefangenen verfahren, derowegen ihme das darinnen gethane Bekänntniß, da er auch gleich hernacher in gutem darauf verharren möchte, nicht nachtheilig ſeyn könte, und die *Tortur* von den Rechtslehrern vor eine gröſſere Straffe, als die Abhauung beyder Hände geachtet wird, darüber auch zu Recht ferner verſehen, daß keinem Ubelthäter auf ſein bloſſes Bekänntniß, ohne Erkundigung der That, die ordentliche, und ſonderlich die Todes-Straffe ſoll auferleget werden. ꝛc. So mag auch nach Gelegenheit dieſes Falls, und aus angezogenen Urſachen dem Gefangenen *W. N.* keine andere noch höhere Straffe, als im vorigen unſerm Urtheil begriffen, zuerkannt werden, V. R. W. *M. Jul. A. 1588.*

59 Quare prudenter faciunt judices cauſarum criminalium, ſi ante quæſtiones, pro ratione cujusque delicti & perſonæ diſcrimine, diligentiſſime inquirant, & quid certi de crimine apparere, haberique poſſit, inveſtigent, ne ipſimet poſtea in ſyndicatu teneantur, prout monet Ang. Aretin. *in tr. malefic.* verb. *quod fama publica. n. 108.* ubi inquit: *Tu judex ſis bene cautus, ne aliquem ad torturam pro maleficio ponas, priusquam conſtet curiæ tuæ, id maleficium fuiſſe commiſſum, licet ignoretur, qui illud commiſerit. Unde ſi furtum dicitur factum, facias per diligentem inquiſitionem, querelam & teſtes, & miſſionem tui officialis, ubi furtum eſt commiſſum, & deſcribi & ponere per tuum notarium; & ſic de homicidio, quod mittas officialem ad videndum mortuum, & vulneratum, & vulnera deſcribi, & hæc redigas prius in actis. Alias non facta tali diligentia, ſi aliquem torqueres de dicto maleficio, poſſes in ſyndicatu teneri.* Hactenus Angel.

Notandum tamen hic & illud, quod ad quæ- 60
ſtionem decernendam ſufficiat quandoque, de corpore delicti conſtare ex indiciis certis, urgentibus atque indubitatis. Etſi enim judici incumbat, veritatem criminis per facti evidentiam & inſpectionem indagare, Jul. Clar. *in pract. § ult. qu. 4. n. 1.* Attamen cum ſæpius evidentia facti & criminis certitudo haberi nequeat, indiciis nihilominus probabiliſſimis & indubitatis apparentibus, utique ſalus publica, quæ delicta puniri vult, *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil.* ad torturam quandoque procedere jubet, licet non conſtet prius certo de ipſo facinore, nempe per evidentiam facti, utputa, in homicidiis, parricidiis & latrociniis, quando cadavera hominum peremptorum abſcondita, & in flumina aut mare fuerint projecta Franc. Caſon. *in tr. de torm. c. 2. n. 4.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 4.* quare & diverſimode de corpore delicti ad condemnandum, & ad effectum torquendi conſtare fertur, ut dixi, *ſupra qu. 108. num. 18. & 25.* Matth. Steph. *in not. ad art. 6. Ord. crim. Car. n. 6.*

Quin & in criminibus occultis & facti trans- 61
euntis, utputa: Adulterio, Stupro, Sodomia, Hæreſi, Veneficio, Sortilegio, aliisque, quæ ulla veſtigia poſt ſe non relinquunt, de corpore delicti aliter conſtare non poteſt, niſi per conjecturas & indicia, Æg. Boſſ. *in pract. crim. tit. de delict. n. 19.* Joh. Zanger. *in præfat. tr. de quæſt. & tort. n. 35.* Proſp. Farin. *lib. 1. tit. 1. q. 2. n. 12. & 13.* in quibus tamen tam ad torturam, quam ad condemnationem rei, deveniri poſſe ex præſumptionibus certis & indubitatis, nemo ſanæ mentis negaverit, Foller. *in pract. crim.* verb. *capiat informationem. n. 78.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt 66. in prin.* Ægid. Boſſ. *in tit. de delict. n. 20.* Nam in ejusmodi delictis occultis, quæ difficilis ſunt probationis, præſumptivam & conjecturatam probationem haberi pro plena & concludenti, generaliter & communiter receptum eſt, Nic. Boër. *dec. 164. n. 4.* Tib. Decian. *l. 1. reſp. 18. num. 221.* Farin. *d. qu. 2. num. 12.*

Eoque reſpiciunt verba Imper. Carol. V. in 62
Ord. crim. art. 6. Darzu ſoll auch ein jeder Richter in dieſen groſſen Sachen vor der peinlichen Frag, ſo viel möglich und nach Geſtalt und Gelegenheit einer jeden Sachen beſchehen kan, ſich erkundigen, und fleiſſig Nachfragens haben, ob die Miſſethat beſchehen ſey. ꝛc. quibus verbis judex ante torturam ad indagandum delictum aliter non obligatur, niſi quantum pro ratione cujusque criminis & perſonæ diſcrimine hoc fieri poteſt. Clariora 63
vero & urgentiora ad hanc rem ſunt verba *art. 8.*

Digitized by Google

So die Miſſethat einer Todes-Straffe halber kündlich, oder aber der halb redliche Anzeigung, wie darvon vorberühret iſt, erfunden wird, ſo ſoll es der peinlichen Frage halben gehalten werden, wie hernach geordnet iſt. Unde luculenter apparet, torturæ quandoque locum dari, etiamſi de corpore delicti non niſi ex certis atque indubitatis indiciis & præſumptionibus conſtet; quod pluribus probavi *ſupra quaſt. 108. n. 18. & ſeqq.*

64 Tertio, quando jam conſtat de ipſo delicto perpetrato, inſuper & hoc requiritur, ut deſint alia criminis argumenta ordinaria & ſufficientia. Si enim veritas aliunde explorari & inveſtigari poteſt, puta, per teſtes, per inſtrumenta, aut liberam rei confeſſionem; quæſtio haudquaquam adhiberi debet, ſed judicem omnia experiri oportet, antequam ad torturam perveniat. Quanto enim corpus fortunæ bonis & dignius & nobilius eſt, tanto judex in criminalibus cauſis prudentius & difficilius incedere debet, quam in civilibus, Claud. de Battand. *in pr. crim. reg. 20. n. 3.* Joh. Emer. a Roßbach *in proc. crim. tit. 5. c. 15. n. 6.* & ubi de majori præjudicio agitur, cautius eſt agendum, *l. 3. §. dua cauſæ. ff. de Carbon. edict. c. ubi periculum. de elect. in 6to.*

65 Hacque de re conſultus Ulpianus, ita demum ad tormenta ſervorum veniri oportere reſpondit, cum ſuſpectus eſt reus, & ita aliis argumentis probatio promoveatur, ut ſola confeſſio ſervorum ſupereſſe videatur, *l. 1. §. 1. ff. de quaſt.* & *Impp.* Dioclet. & Maxim. quærenti Aſpero reſcripſerunt: mancipia, de quorum dominio ibidem agitur, cum tormentis eſſe interroganda, ſi aliis probationibus veritas illuminari nequeat, *l. quoties. 12. C. de quaſt.*

66 Ex quo Impp. reſcripto, & reſponſo JCti Ulpiani *Interpp.* notant, quæſtionem non expoſci, nec judicem ad eam devenire poſſe, niſi deficientibus aliis probationibus, ita ut tormenta vere ſint probationum reliquarum ſubſidiaria, *l. edictum. 8. in pr.* junct. *l ſeq. ff. de quaſt. l. quoties. 11. & l. ult. C. de quaſt.* Ang. Aret. *in tr. maleſ.* in verb. *quod fama publica. n. 94.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. in pr. n. 10. ff. de quaſt. & in pr. crim. §. nunc videndum. n. 22. & 23.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 35. n. 1. & ſeqq.* Franc. Caſon. *de torm. c. 7. & 9.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 9. lit. G.* Joh. Emer. a Roßbach *in proc. crim. tit. 5. c. 18. n. 1.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 2. concl. 353. n. 4.* Joh. Zanger. *in tr. de quaſt. & tort. c. 2. n. 2.* Gandin. *in tract. maleficiorum. ſub rubr. in pr.* Henr. Bocer. *in tract. de quaſt & tort. c. 3 n. 5.*

67 Quin imo Bald. *in l. 1. n. 5. C. de juram. propt. calum. dand.* neceſſarium eſſe ait, ut is, qui petit quem quæſtioni ſubjici, juret, quod aliter veritatem exquirere vel oſtendere non poſſit, *l. 1. §. ne autem. 1. C. de juram. propt. calum. l. fin. C. de quaſt.* quem ſequuntur Jac. Cujacius *ad Nov. 49. c. ult.* Hippol. de Marſil. *ad l. edictum. 8. n. 2. ff. de quaſt.* Henr. Bocer. *d. c. 3. n. 7.* Sed uſu hoc non obſervatur, teſte Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 6.*

68 Quæritur hic non impertinenter: *an reus de aliquo crimine convictus ſeu confeſſus, pro ulteriori veritate habenda, ſuper aliis delictis torqueri queat?* quod *Dd.* communiter affirmant, ut videre eſt apud Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. qu. 40. n. 16. & ſeqq.* Æg. Boſſ. *in tit. de indic. n. 130.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 64. n. 8.* quibus calculum meum addere nil dubito. Neque enim ſuper principali delicto, de quo jam convictus aut confeſſus eſt reus, torturæ ſubjicitur, ſed tantum ad habendam ulteriorem veritatem ſuper aliis delictis. Quod maxime verum eſt, ſi crimen illud, ſuper quo tormenta adhibenda ſunt, gravius & atrocius ſit eo, de quo jam convictus aut confeſſus eſt, & atrociori quoque pœna coërceatur.

Q. 8. Num reus de aliquo crimine convictus, ſeu confeſſus, ſuper aliis delictis torqueri 69 *poſſit?*

Ac licet gravius non ſit, ſed æquale delictum, 70 puta, ſi fur jam confeſſus furtum, de alio adhuc furto perpetrato fuerit inculpatus, ac indiciis urgentibus gravatus; nihilominus tamen ſub tormentis eum interrogandum eſſe, putaverim, quo & illud delictum manifeſtetur, aliique homines a ſuſpicione iniqua liberentur. Etenim ſi reus jam convictus aut confeſſus, ad habendum qualitates delicti aggravantes, nec non ſocios complices, mandatores, conſultores, fautores, aliosque participes, torqueri poteſt, juxta communem *Dd.* opinionem, de qua teſtatur Farin. *d. quaſt. 40. n. 17. & 18.* Certe non video, quare & de ſimili alio delicto, mediante tortura interrogari nequeat. *Veluti & ſæpius hoc obſervatum ſcio.* Ubi tamen no- 71 tari velim, quod tormenta ad habendum alia delicta ejusdem generis, aut qualitates vel ſocios delicti, debeant eſſe moderata: prout monet poſt Jul. Clar. *d. quaſt. 64. n. 8. in fin.* Proſp. Farin. *d. quaſt. 40. n. 27.* Ac niſi graviſſima & indubitata adſint indicia, aliæque cauſæ prægnantes, reum alias ob crimen confeſſum ad mortem condemnandum, potius a tortura liberandum, quam afflicto novam afflictionem addendam eſſe dixerim.

Quin etſi hoc caſu reus ſuper alio delicto tor- 72 tus in negando perſtiterit, pœna tamen ordinaria eum eſſe condemnandum pro delicto, de quo antea erat convictus vel confeſſus, ambigendum non eſt, Foller. *in pract. crim. P. 3. princ.* verb. *& ſi confitebuntur. n. 110.* Æg. Boſſ. *in tit. de indic. n. 130.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. num. 20.* Proſp. Farin. *d. q. 40. n. 19.*

Prout etiam Scab. reſpond. Hat der Gefangene *A. H.* ſich 73 zu dem Diebſtahl, ꝛc. bekannt, und er wird ferner beſchuldiget, daß er auch eine Lade mit 500. fl. dieblichen enttragen; ob er nun wohl ſolches nicht geſtändig ſeyn will, dieweil aber dennoch ſo viele *Indicia* und Umſtände von euch angeführet, daraus abzunehmen, daß er auch an dieſer Deuben nicht unſchuldig. ꝛc. Und man gleichwohl eine Gewißheit deßwegen erlangen muß, damit nicht etwa andere unſchuldige Leute derowegen in Verdacht gezogen werden mögen, ſo ſcheinet daraus ſo viel, daß ihr wohl befugt, den Gefangenen mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen und befragen zu laſſen: Ob er nicht auch die Lade mit den 500. Gülden geſtohlen, wo er damit hinkommen, was er dabey gethan, und ihme ſonſt hierum bewuſt ſey. Und wenn gleich der Gefangene *A. H.* ſich darzu in ſcharffer Frage nicht bekennen würde, da er aber dennoch auf ſeinem allbereit gethanen gütlichen Bekänntniß, vor gehegtem peinlichen Halsgerichte freywillig verharren, oder deß ſonſten, wie recht, überwieſen würde: So möchte er von wegen ſolches begangenen und bekannten Diebſtahls, mit dem Strange vom Leben zum Tode geſtrafft werden, V. R. W. *Quaſt.* in Annaburgk, *M. Nov. A. 1582.*

Et in caſu ſimili Henr. a Schönberg, *M. Febr. A. 1585.* 74
Quaſt. Zwickav. M. Jan. A. 1615.
Prat. & Scabin. Dresdenſ. M. Jul. A. 1615.

QUÆ-

Digitized by Google

QUÆSTIO CXX.

De incertis ſeu veriſimilibus indiciis omnibus delictis communibus, quorum neutrum per ſe ſolum ſufficiens eſt ad torturam.

SUMMARIA.

1. Tortura abſque indiciis inferri nequit.
2. Indiciorum materia arbitraria, n. 3.
4. Arbitrium tamen judicis juri & æquitati conforme eſſe debet, n. 5.
6. Quomodo definiatur indicium.
7. Indicium nomine generali dicitur argumentum.
8. Variæ traduntur indiciorum diviſiones.
9. Indicia vel ſunt generalia & communia, vel ſpecialia.
10. Communia rurſus ſunt vel veriſimilia, vel certa, & quomodo hæc ab invicem differant, n. 11. 12. 13. 14. 16.
15. Unum veriſimile indiciam per ſe ſolum non eſt ſufficiens ad torturam.
17. Vita ante acta & fama facit indicium veriſimile, n. 18.
19. Obſervantia Scab. Lipſ.
20. Qualisnam fama eſſe, & unde oriri debeat, n. 21. 22. 23. 24. 25. 26.
27. Sola fama abſque indiciis aliis non eſt ſufficiens ad torturam, n 28. 29.
30. Quatenus quis reddatur ſuſpectus, ſi fuerit deprehenſus in loco delicti perpetrati, n. 31. 32.
33. Solum hoc indicium ſufficiens non eſt ad quæſtionem, n. 34.
35. Converſatio cum hominibus facinoroſis indicium facit. n. 36.
37. Quando hoc indicium fallat, n. 38. 39. 40.
41. Converſatio una cum præſtito auxilio ſufficiens eſt indicium ad quæſtionem habendam, n. 42.
43. Inimicitia quale faciat indicium.
44. Quænam dicatur capitalis inimicitia, num. 45. 46. 47.
48. Sola inimicitia capitalis abſque aliis adminiculis, ſufficiens indicium ad torturam non facit.
49. Spes lucri quale faciat indicium.
50. Aſſertio vulnerati num faciat indicium.
51. Qualis aſſertio & inculpatio hæc eſſe debeat, num. 52. 53.
54. Abſque aliis adminiculis inculpatio vulnerati aut moribundi indicium ſufficiens non eſt, n. 55. 56. 57.
58. Vulnerati excuſatio enervat alia indicia, n. 59.
60. Fuga num faciat indicium, & quale, n. 61. 62. 63.
64. Quando ſola fuga abſque aliis adminiculis ſit ſufficiens ad indicandam torturam, n. 65. 66.
67. Fuga quandoque nullum facit indicium, num. 68. 69.
70. Sententia Scab. Lipſ.
71. Variatio rei quale & quando faciat indicium, n. 72. 73.
74. Variatio circa negotium principale per ſe indicium eſt ſufficiens ad torturam, n. 75. 76.
77. Titubatio & trepidatio num reum faciat ſuſpectum, n. 78.
79. Phyſiognomia per ſe non facit indicium, ne quidem ad territionem, n. 80.
81. Quatenus ſuſpectus reddatur, qui tacet ad crimen ſibi objectum, n. 82.
83. Occultatio delicti quale faciat indicium, num. 84. 85.
86. Quid habendum de collocutione in aurem.
87. Vel ſi quis inſtrumenta ad delictum perpetrandum emerit.
88. Hæc aliaque indicia ſimilia ſunt remota, quorum neutrum ſolum ſufficiens eſt ad torturam, n. 89.

QUarto, circa materiam torturæ probe quoque attendenda ſunt indicia, quæ judicem ad deferenda tormenta movere
1 debeant. Juris enim certiſſimi eſt, torturam abſque præcedentibus legitimis & ſufficientibus indiciis, minime poſſe inferri, *l. maritus. 20. l. quæſtionis hab. 2. l. unius. 18. §. in ea cauſa. 2. & l. fin. ff. de quæſt. l. ſicut. 17. in fin. C. ad L. Corn. de falſ. l. 3. in prin. & l. milites. 9. C. de qu. Ord. Imp. crim. art. 6. 7. 8. 18. 22. 23. & art. 21.* ubi hæc verba habentur: Wo nicht zuvor redliche Anzeigung der Miſſethat, darnach man fragen wolle, vorhanden, und beweiſet würden, ſoll niemands gefraget werden, und ob auch gleichwohl aus der Marter die Miſſethat bekannt würde, ſoll doch der nicht geglaubt, noch jemand darauf verurtheilet werden. &c. in quo certe *Dd.* unanimiter fere conveniunt, quos longo agmine allegat Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. qu. 37. n. 1.* vid. Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. num. 7.* Matth. Steph. *ad d. art. 20. & paſſim in Ord. crim.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 8.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 9. lit. H.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de quæſt. n. 7.* Brun. *de indic. 2. P. quæſt. 5. n. 1.* Franc. Caſon. *in tr. de torment. c. 5. n. 1.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 38. n. 17.* Æg. Boſſ. *in tit. de indic. n. 2.*

2 At quænam indicia in quovis delicto legitima & ſufficientia ſint ad infligendam torturam, nulli-bi expreſſum, neque ob multifarias cujusque facti circumſtantias & qualitates, certa aliqua regula id definiri poteſt; ideoque judicantis arbitrio hoc relinquendum eſt, juxta ſanctionem Caroli V. Imp. in *art. 18.* verb. dieſelben Sach oder Wahrzeichen, ſo ein redlich gnugſam Anzeigen, Argwohn oder Verdacht geben, ſeynd nicht möglich alle zu beſchreiben. &c. item *artic. 24.* verb. wann nicht möglich iſt, alle argwöhnige und verdächtige Fälle und Umſtände zu beſchreiben. &c. & *art. 27.* ſo ſollen diejenigen, denen peinlicher Frage halber zu erkennen gebühret, ermeſſen, ob dieſelben obbeſtimmten, oder dergleichen erfunden argwöhnigen Theil, oder Stück, ſo viel redlicher Anzeigungen der verdachten Miſſethat thun mögen. &c. Unde mate- 3
riam indiciorum ad torquendum arbitrariam eſſe, quotidie in criminalibus ſubſelliis auditur, Bartol. *in l. fin. n. 5. ff. de qu.* ubi teſtatur, ita *Dd.* communiter tenere, per *text. in l. 3. §. ejusdem quoque. ff. de teſtibus.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 23.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. qu. 37. num. 192.* Matth. Stephan. *in not. ad art. 6. n 5. & art. 18. Ord. crim.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 20.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. caſ. 270. num. 3. & 4. & de præſumpt. l. 1. q. 89. n. 1.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. num. 14.*

Non tamen abſolutum & liberum arbitrium 4
hoc judicis eſſe debet, ſed juri & æquitati adſtri-

Digitized by Google

ctum, atque ſecundum leges regulatum, ut probat Marſil. *d.* §. *diligenter. n.* 24. Foller. *in pract. crim.* verb. *quod ſuffocavit, n.* 25. Brun. a Sol. *in conſil. crim. n.* 130. *& ſeq.* Jac. Menoch. *d. caſu* 270. *n.* 4. Bertaz. *vol.* 2. *conſil.* 34. *num.* 20. Sicut enim in omni alio negotio & cauſa, in qua judex vel a lege, vel ab homine habet arbitrium, illud regulare & gubernare debet ſecundum terminos & tramites juris atque æquitatis, *l.* 1. *ff. de uſur. c. judicet.* 3. *q.* 7. Felin. *in c. quoniam frequenter.* 5. §. *porro. ut lit. non conteſtat.* Hippol. de Marſil. *ſingul.* 397.
5 Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l.* 1. *q.* 9. *n.* 3. ita vel maxime in materia torturæ periculoſa ac præjudiciali, utpote in qua de vita hominis agitur, cum juris diſpoſitione ſe conformare, neque ex ſua (ut dicunt Dd.) cervice nova indicia formare, ſed a ſimilibus in jure approbatis ad ſimilia procedere, & ita ex indiciis nominatim expreſſis, argumenta ad non expreſſa indicia deducere debet, quorum tamen par ſit ratio. Id quod non modo juri communi conſentaneum eſt, quo argumentum a ſimili ad ſimile valet: nam ſimilium ſive adæquatorum eadem eſt ratio, *l. regula.* 9. ubi Dd. *ff. de jur. & fact. ignor.* ſed & diſertis verbis diſpoſitum ab Imp. Car. V. in *Ord. crim. art.* 24. verb. **Aus dieſen nachgeſetzten Articuln vom Argwohn und Anzeigung der Miſſethat ſagend, ſoll in Fällen, ſo darinn nicht benannt ſeynd, Gleichnüß genommen werden. ꝛc.** quare principaliora, ac jure legibusque probata indicia, ad quæſtionem inferendam ſufficientia, referre lubet. Quibus perſpectis, ex rationis identitate & paritate circumſtantiarum, de reliquis facillime judicari poterit.

6 Definiri autem poteſt indicium, quod ſit *argumentum delicti perpetrati demonſtrativum ſ. indicativum*; unde & nomen ſortitur a verbo (*indico, indicas.*) Matth. Steph. *in not. ad art.* 19. *Ord. crim.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c.* 2. *n.* 11. *&* 12. Quamvis alii circa definitionem hujus rei multum diſcrepent, ut videre eſt apud Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P.* 1. *q.* 1. Gandin. *in tr. de maleſic. rubr. de præſumpt. & indic. n.* 14. Bald. *ad rubr. C. de probat.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c.* 3. *n.* 14. quod enim indicium eſt in *l. ult. C. de probat. l. ſicut.* 17. *in fin. C. ad L. Corn. de falſ. l. indicia.* 19. *C. de rei vindic.* id generali nomine dicitur argumentum in *l ſicut.* 5. *C. de fid. inſtrum. l.* 1. *C. de teſtib. l.* 1. §. 1. *& l. unius.* 18. §. 1. *&* 2. *ff. de*

Q. 1. Quidnam & quotuplex ſit indicium?

7 *quæſt. l. milites.* 8. 1. *C. eod. tit.* Etſi vero indicium, præſumptio, conjectura, ſignum, & ſuſpicio proprie ab invicem differant; prout late tradit Proſp. Farinac. *in prax. rer. crim. l.* 1. *tit.* 5. *qu.* 36. & Jac. Menoch. *de præſumpt. l.* 1. *qu.* 7. *num.* 18. *& ſeqq.* attamen in materia quæſtionis ſeu torturæ, nomine indiciorum hæc omnia comprehenduntur, ſive ſint ſuſpiciones, conjecturæ, adminicula, ſive præſumptiones, & id genus alia, uti hoc Interpp. commentationes probant. Neque aliter Imper. Carol. V. in ſanctione crim. locutum fuiſſe, patet ex *art.* 19. *d. Ord. crim.* in verb. **Wo wir nachmahls redliche Anzeigung melden, da wollen wir allewege redliche Wahrzeichen, Argwohn, Verdacht, und Vermuthung auch gemeynet haben, und damit die übrigen Wörter abſchneiden.** ubi Matth. Steph. & Ge. Rem. *in nemeſ. Karul.* 10. Zang. *d. c.* 2. *n.* 13.

8 Licet autem varias & diverſimodas indiciorum diviſiones tradant Dd. Marc. Blanc. *de indic. n.* 43. *&* 45. Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P.* 1. *q.* 1. *n.* 2. *&* 3. Paul. Chirland. *in tr. de quæſt. q.* 3. *n.* 1. *&* 2. Jac. Menoch. *de præſumpt. l.* 1. *q.* 7. *n.* 14. 15. *&* 16. Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c.* 3. *n.* 15. *&* 16. Jul. Clar. *l.* 3. *ſentent.* §. *ult. q.* 20. *n.* 1. Attamen cum hæ materiam potius involvant, quam explicent, miſſis iis omnibus, indicia potiſſimum dupliciter conſiderari poſſe, autumo cum Matth. Steph. *in not. ad art.* 25. *Ord. crim.* & Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c.* 2. *n.* 25. quatenus ſcilicet vel omnibus delictis ſunt communia; vel certorum maleficiorum propria. Quam diſtinctionem probant rubricæ *art.* 25. *&* 33. quarum illa eſt: **Von gemeinen Argwohnen und Anzeigungen, ſo ſich auf alle Miſſethaten ziehen;** hæc autem, **von Anzeigungen, ſo ſich auf ſonderliche Miſſethaten ziehen, und iſt ein jeglicher Articul zu rechtlicher Anzeigung derſelben Miſſethat genugſam, und darauf peinlich zu befragen.**

Communia omnibus indifferenter delictis indicia, rurſus duplicia ſunt: Veriſimilia ſ. Probabilia, *l. milites.* 8. §. 1. ibi: *argumentis primum veriſimilibus, probabilibusque uti C. de qu.* & Certa ſive indubitata, quæ etiam graviſſima dicuntur, *l. indicia certa.* 19. *C. de rei vindic.* Quo duplici fere modo ab invicem diſtant; 1. illa namque rem veram eſſe arguunt, non ſemper, ſed plerumque tantum, unde etiam non dicuntur ſimpliciter certa indicia, ſed veriſimilia & probabilia, ſeu veluti certa indicia, *d. l. milites.* 8. §. *oportet. C. de quæſt.* Imo etiam dubitata, remota, & ſemiplena vocantur: Hæc autem, certa nimirum & indubitata indicia, communiter ac vere in ſuo genere concludunt ad delictum inferendum, quæ etiam plena ac propinqua dicuntur, **unzweiffelhafftige Anzeigungen,** *art.* 29. *Ord. crim.* ab aliis quoque urgentia, clara, & luce meridiana clariora appellitantur, quæ judicem quaſi certum reddunt de delinquente, ita ut nihil aliud deeſſe videatur, quam rei confeſſio, *l.* 1. *in princ.* ibi: *ut ſola confeſſio ſervorum deeſſe videatur, ff. de quæſt.* 10 11 12

Nec obſtat, quod ejusmodi indicia certa & indubitata ad condemnandum ſufficiant, ac proinde torturam excludant; ubi enim probationes luce meridiana clariores extant, juxta *l. fin. C. de probat.* reus eſt condemnandus tanquam convictus, & non torquendus tanquam indicatus, *l. qui ſententiam.* 16. ubi Dd. *C. de pœn. l. ult. C. de cuſtod. reor.* hoc, inquam, non obſtat, quia probatio ab indicio eſt ſecernenda. Etenim ad torturam inferendam non requiruntur probationes certæ, claræ, & luce meridiana clariores, quæ omnino ad condemnationem ſufficiunt; ſed ſolum indicia clara & certa, talia nempe, ut in genere ſuo ſint apta ad plene perſuadendum, licet non ad plene probandum, Proſp. Farin. *in prax. crimin. l.* 1. *tit.* 5. *quæſt.* 37. *num.* 5. ubi porro ait, quod idem juris debeat eſſe de parte quoad partem, quod de toto quoad totum, *l. quæ de tota.* 76. *ff. de rei vindic.* ſed ad condemnandum probatio debet eſſe certa, & luce meridiana clarior, *d. l. fin. C. de prob.* Ita pariter & in genere ſuo ad torquendum indicia debent eſſe certa & luce meridiana clariora, Brun. a Sole *in conſ. crim. n.* 136. Ideo autem dicunt *Dd.* (*in genere ſuo,*) quia bene ſciunt, quod non debeant eſſe ſic certa & concludentia indicia, ſicut debet eſſe probatio ad condemnandum ſufficiens, ex qua certus redditur judex, 13 14

Digitized by Google

dex, quod reus deliquit: at ex indiciis judex non reddendus eſt certus in totum, ſed quaſi certus; item, data delicti probatione, non eſt opus alia rei confeſſione: at ſtantibus indiciis, ſola rei confeſſio deficit. Hactenus Farin.

15 2. Ex veriſimilibus ſeu dubitatis, remotisve indiciis, unumquodque per ſe ſolum ſufficiens ad torturam non eſt, niſi & aliis concurrentibus, prout judex arbitratus fuerit. Certorum vero ſive propinquorum indiciorum unumquodque, per ſe ſolum ſufficit ad torturam, diſertis verbis ſic diſponente Carolo V. Imp. *art. 27. Ord. crim.* ibi: Im nechſten obgeſetzten Articul werden acht argwöhnige Theil oder Stück von Anzeigung peinlicher Frage gefunden, derſelbigen argwöhnigen Theil oder Stück iſt keines allein zu redlicher Anzeigung, darauf peinliche Frage gebraucht werden, gnugſam. Wo aber ſolcher argwöhnigen Theil oder Stück etliche bey einander auf iemand erfunden werden, ſo ſollen diejenigen, denen peinlicher Frage halber zu erkennen gebühret, ermeſſen, ob dieſelbe zur peinlichen Frage gnugſam. rc. junct. *rubr. art. 29. Ord. crim.* gemeine unzweiffelhaffte Anzeigungen, deren tegliche allein zu peinlicher Frage gnugſam iſt. Matth. Stephan. *in not. ad art. 25. Ord. crim. in pr.*

16 De utriſque igitur acturus, methodum & ordinem Sanctionis Carolinæ ſequar, ac prius remota & veriſimilia indicia principaliora, quæ communiter recepta, legibus & Ordin. Carolina in *art. 25. & 26.* probata ſunt, referam.

Q. 1. Fama quale faciat indicium?

17 Inter quæ primum obtinet locum qualitas perſonæ delinquentis, vita anteacta & fama: quam indicium facere ad torturam, non quidem propinquum & certum, ſed remotum tantummodo & veriſimile, quod non niſi cum aliis adminiculis & præſumptionibus ad quæſtionem imponendam ſufficit, non modo patet ex *l. 3. §. ejusdem. ff. de teſtibus. c. cum in tua. 27. ext. de ſponſal. c. 4. extr. de eo, qui cognovit. & art.*

18 *25. verſ* erſtlich, ob der Verdacht. rc. *Ord. crim.* ſed & communiter ab Interpp. receptum eſt, Bartol. & Dd. *in l. de minore. 10. §. tormenta. 3. ff. de qu.* Joh. Emer. a Roßbach *in proc. crim. tit. 5. c. 3. n. 8.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 80.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. qu. 47. n. 4. & ſeq.* ubi pro more ſuo hoc indicium latiſſime tractat, & rationes aſſignat, Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 25.* Franc. Brun. *in tr. de indic. P. 1. qu. 3. n. 23.* Jac. Menoch. *lib. 1. de præſumpt. qu. 89. n. 28. & l. 2. de arbitr. judic. qu. cent. 3. caſ. 261.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. qu. 21. n. 1.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 27.* Ant. Fab. *in Cod. tit. de quæſt. defin. 20.*

19 *Quare & Dn. Scabinos, antequam ob defectum urgentium indiciorum torturam decernerent, ſæpe interlocutos fuiſſe ſcio:* Daß man ſich zuvor mit Fleiß erkundige, wes Lebens und Wandels *Inquiſit* ſey, wie er ſich iederzeit verhalten, und ob er der *articul*irten Verbrechung wegen berüchtiget ſey oder nicht. rc.

20 Quum vero fama utplurimum ſit fallax, falſa & mendax, *l. cum mater. 28 ff. de inoff. teſtam. l. ult. ff. de hæredibus inſtit.* Ern. Cothman. *vol. 1 reſponſ. 12. n. 157.* Burſat. *vol. 2. conſil. 20. n. 31.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 82.* juxta illud: *Malum eſt fama, quæ eundo vires acquirit, & mendaciis ac conjecturis eorum, ad quos pervenit, increſcere ſolet.* & ſecundum Quintil. *lib. 5. orat. Inſtit. c. 3.* Sermo ſine ullo certo auctore diſperſus, cui malignitas initium dederit, incrementum credulitas: unde fraude inimicorum falſa vulgantium de innocentiſſimo quoque ſuboriri & emanare poteſt, teſte experientia: Utique ſapienter *Interpp.* ſcri- 21 ptum reliquerunt, famam non niſi requiſitis neceſſariis probari, quorum ex variis autoribus probatis, decem diſtincta refert Cothman. *d. reſponſ. 12. n. 167. & ſeqq.* quem ſequitur Matth. Stephan. *in not. ad art. 25. Ord. crim. Car.*

Nempe ut (1.) ex fama probationem deſumere 22 volens tempus famæ deſcribat, & famam ante cauſam inchoatam & inquiſitionem cœptam extitiſſe, in articulis proponat, Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. ut plurimum. n. 39.* Roland. *vol. 2. conſil. 82. n. 61.* Cravet. *vol. 2 conſil. 260 num. 7.* (2.) quod ejusmodi ſit fama, quæ ſcandalum generet, & ad quam amplius conniveri nequeat. (3.) ut teſtis dicat, ſe audiviſſe a pluribus & majori parte populi ejus loci, in quo fama ſpargitur, Bartol. *in l. de minore. §. plurimum. num. 14. ff. de quæſt.* Bald. *in rubr. n. 5. C. de probat.* Burſat. *vol. 2. conſil. 192. n. 31.* (4.) ut teſtis de fama deponens aliquot nominatim indicet perſonas, a quibus famam acceperit, etiamſi de eo non ſit interrogatus, Bartol. *in dict. §. plurimum. n. 32.* Cravet. *d. conſil. 260. n. 5.* Socin. jun. *vol 4. conſ. 6. n. 5.* (5) quod perſonæ iſtæ a teſte enumeratæ, a quibus rumor dicitur ortus, ſint fide dignæ, ac perſonæ graves, & omni exceptione majores, Gandin. *de maleſic.* verb. *a quo. n. 8.* Schurff. *cent. 2. conſil. 99. n. 1.* (6.) ut teſtis famam probans exprimat & indicet cauſam ortæ famæ etiamſi de eo non fuerit interrogatus, Bartol. *in dict. §. plurimum. num. 21.* Salycet. *in l. ea quidem. n. 107. C. de accuſat.* Jac. Menoch. *lib. 2. conſ. 149. n. 41.* (7.) quod teſtes de fama deponentes ſint optimæ famæ & opinionis, Menoch. *d. conſil. 149. n. 41.* (8.) Ut fama ortum habeat non ab iis, quorum intereſt. (9.) ut probetur fama in eodem genere delicti, Bartol. *in l. Caſſius. n. 2. ff. de ſenator.* Hippol. de Marſil. *vol. 1. conſ. 44. n. 10.* (10.) fama debet eſſe ſolida, inconcuſſa, creſcens, non vaga, non levis, neque contraria, Socin. jun. *vol. 4. conſil. 6. n. 11.*

Et hæc decem requiſita famæ ponit Cothman. 23 *d. vol. 1. reſp. 12.* At Imp. Carolus V. probationem famæ ad torturam inferendam legitimæ contrahens, non niſi duo requirit *in dict. art. 25. verſ.* erſtlich, ob der Verdacht, *Ord. crim.* quæ in practica Imperii Roman. circa indicium hoc probe ſunt attendenda:

1. Ut reus ſit homo infimæ ſortis, ac levis per- 24 ſona, cujus fama laboret, quique a delicto, cujus inſimulatur, non abhorrere videatur, & qui propter abjectam & inhoneſtam vitam, vel propter crimen antehac admiſſum infamiæ nota, aut facti, aut juris afficiatur, *in verb.* ob der Verdachte eine ſolche verwegene, oder leichtfertige Perſon, vom böſen Leumuth und Gerichte ſey, daß man ſich der Miſſethat zu ihr verſehen möge, oder ob dieſelbige Perſon dergleichen Miſſethat vormahls geübet, unterſtanden habe, oder be[illegible] worden ſey. rc. Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 83.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 27.* bene enim concludimus a præteritis ad præſentia, *l ſi cui. 7. §. iisdem. ff. de accuſat. l. non omnes. 5. §. a barbaris. ff. de re militar.* & nemo mutatur ſubito, Matth. Steph. *in not ad Ord. crim. art. 25. n. 1. &* ib. Ge. Rem. *in nem. Karul.*

Digitized by Google

25 2. Ut fama initium ceperit non ab inimicis malevolis, aut levibus hominibus; ſed ab honeſtis perſonis, & fide dignis, *d. art. 25.* in verb. doch ſoll ſolcher böſer Leumuth nicht von Feinden oder leichtfertigen Leuten, ſondern von unpartheyliſchen redlichen Leuten kommen. *cap. qualiter & quando de accuſat.* Zanger. & Bocer. *d. l.* Jac. Menoch. *l. 1. de præſumpt. q. 89. n. 31.*

26 Proin, licet agatur de adulterio alioque maleficio in lupanari commiſſo, famæ tamen a meretricibus & lenonibus ortæ haudquaquam credendum eſt: quicquid etiam aſſerat Joh. Zang. *d. c. 2. n. 83. in fin.* poſt Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 6. n. 17.* quibus aſſentiri haud poſſum, ob generalitatem *d. art. 25. Ord. crim. verſ.* doch ſoll ſolcher. &c. neque etiam turpium & infamium perſonarum teſtimonium admittitur, ſed omnino rejici debet, *l. 1. in prin. & §. 5. & l. ob carmen. 21. §. ſi ea rei. ff. de teſtib.* quapropter ſublato famæ initio, nec ipſa fama attendenda erit; ſiquidem initium cujusque rei ſpectari debet, *l. clam. 6. pr. verſ. non enim ratio. ff. de acquir. vel amitt.* Henr. Bocer. *d. c. 3. n. 28.*

27 Licet autem hæc duo intervenerint, ac probata fuerint, quod ſcilicet delinquens ſit ſuſpectus, & initium famæ a perſonis honeſtis & fide dignis ceperit; ob ſolam tamen hanc famam non poteſt aliquis torqueri: ſed concurrant, neceſſe eſt, alia indicia, prout *ſupra* dixi; quæ & communis omnium Interpp. eſt ſententia, teſte Ern. Cothman. *vol. 1 reſp. 12. n. 184. & 185.* ubi bene multos
28 autores allegat. Quod & verum arbitror, etiamſi vehemens ſit fama: nam quo vehementior eſt ea, eo fallacior & pejor eſſe poteſt, Franc. Caſon, *in tr. de indic. c. 2. n. 12.* quamvis aliter ſentiat Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. num. 19.* & Jac. Menoch. *l. 1. de præſumpt. q. 89. n. 32.* refutati propterea ab Henr. Bocer. *d. c. 3. n. 30.*

29 Judicis itaque partes erunt hoc caſu, ut famæ non ſtatim fidem tribuat, ſed inprimis hoc ſpectet, an aliud ex accidente ſuperveniat indicium ex iis, quæ in *art. 25. Ord. crim.* habentur, aliisve ſimilibus, quo ad fidem famæ habendam moveri queat, Joh. Zanger. *dict. c. 2. n. 81. & 84.* Matth. Steph. *in not. ad d. art. 25. Ord. crim. Car.*

Q. 3. Num indicium oriatur ex eo, quod quis in loco delicti fuerit deprehenſus?

30 Secundum indicium veriſimile eſt: Quando quis in eadem domo aut vicinia, in qua delictum, veluti homicidium, ſtuprum violentum, incendium, aliudve ſcelus fuit perpetratum, deprehenſus eſt, Paris de Puteo *in tract. de ſyndicat.* verb. *tortura. verſ. ſi quis eſt inventus. num. 1.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 126.* qua de re clara extat ſanctio Imp. Caroli V. in *art. 25. Ord. crim. verſ.* zum andern. in verb. ob die verdachte Perſon an gefährlichen Orten zu der That
31 verdächtig, geſunden oder betreten würde. Quod & Imp. ad eum extendit, qui in loco perpetrati criminis ante vel poſt illud tempus, quo perpetratum fuit, a quopiam viſus eſt; & ſi de facie cognitus non fuerit, ex ſtatura corporis, vel habitu ipſo, veſtibus, armis, equo, equique colore, aut aliis ſignis ipſum dignoſci habet, *d. art. 25. §. ſeqq.* zum dritten. ibi: ob ein Thäter in der That, oder dieweil er auf dem Weg darzu, oder davon geweſt, geſehen worden, und im Fall ſo er nicht erkannt wäre, ſo ſoll man Aufmerckung haben, ob die verdachte Perſon eine ſolche Geſtalt, Kleider, Waffen, Pferd, oder anders habe, als der Thäter obbemeldter maſſen geſehen worden.

Hinc ſi forma pedis, quæ invenitur in nive, 32 terra humida, vel pulvere ejus loci, in quo delictum dicitur perpetratum, correſpondeat formæ pedis accuſati, indicium inde veriſimile adverſus reum oriri, vulgo Interpp. ſtatuunt; vid. Matth. Steph. *in not. ad art. 25. n. 5. Ord. crim. Car.* Hocque indicium tertium facit Imperator Carolus V. *d. l.* quamvis in rei veritate peculiare quoddam indicium, & diverſum a priore non ſit, ſed ab eo dependeat, ſubque ipſo contineatur.

Quum vero loci frequentatio alio quoque fine 33 & propoſito fieri poſſit, quam ut maleficium admittatur, puta amœnitatis quærendæ cauſa, vel amoris cauſa, aut animo aliquem viſendi & conveniendi; ideo indicium hoc non certum, ſed veriſimile tantummodo eſt, quod ad torturam inferendam per ſe ſolum haudquaquam ſufficit; niſi alia adhuc indicia & adminicula concurrant, veluti quod reus ſit perſona turpis, inhoneſta, vel ſuſpecta; aut conſuetudine juncta illis, qui in ejusdem generis flagitiis verſantur; vel ſi inimicitiæ cum ipſo interceſſerint, aut commodum aliquod in eum ex flagitio redundare potuerit. Quæ, nec 34 non id genus adminicula alia, judex diſcretus probe advertere, & ſi conjunctim ſufficientia deprehendat, torturam decernere debet, prout luculenter innuit Imper. Carol. V. *dict. art. 25.* verb. ob die verdachte Perſon. & *art. 27. per tot.* Joh. Zanger. *d. c. 2. num. 126.* Ant. Gomez. *tom 3. var. reſol. c. 13. n. 13.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 99.* Jac. Menoch. *l. 1. de præſumpt. q. 89. n. 89. & ſeqq.*

Q. 4. Converſatio cum hominibus facinoroſis quatenus faciat indicium ad torturam?

Tertium indicium eſt converſatio cum 35 hominibus facinoroſis: Si ſcilicet accuſatus ſive delatus, conſuetudinem aut familiaritatem cum hominibus facinoroſis habere ſolitus fuit; nam pares cum paribus facile congregantur, & vix fieri poteſt, ut non ſimilis efficiatur quis ei, cum quo converſari ſolet: ſicut Salomon teſtatur *Prov. 13, 20. & 22, 24.* & David *Pſal. 50, 18. l. ædiles etiam. 25. §. hac autem. ff. de ædil. edict.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 127.* Ern. Cothman. *vol. 1. reſp. 12. n 214.* Matth. Steph. *in not. ad art. 25. n. 6. Ord. crim.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 67.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. qu. 52. n. 85.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. expedita. n. 91.* Jac. Menoch. *de præſumpt. l. 1. qu. 89. n. 125.* De hoc indicio ita loquitur Carol. V. Imp. 36 in *ſanct. crim. d. art. 25.* §. Zum vierdten: ob die verdachte Perſon bey ſolchen Leuten Wohnung oder Geſellſchafft habe, die dergleichen Miſſethat üben.

Limitatur tamen hoc ipſum: (1.) ſi accuſatus con- 37 ditionem facinoroſorum hominum neſciverit, & ſic ignoranter cum iisdem converſatus fuerit. Converſatio enim ita demum ad torturam indicium facit, ſi converſans ſciverit, eum, cum quo familiariter vixit, facinoroſum eſſe, ut probe monet Grammat. *conſil. crim. 37. n. 22.* Jac. Menoch. *l. 2. conſil. 149. n. 32.* quos refert & ſequitur Ern. Cothman. *d. reſponſ. 12. n. 218.*

(2.) *Limitatur* in eo, qui converſationis ſuæ 38 cum hominibus facinoroſis probabilem aliquam cauſam habet, & ejusmodi converſationem commode vitare nequit. Etenim converſationem tum demum indicium facere ad torturam, ſi delatus converſationis ipſius juſtas, graves, ac probabiles cauſas non habuerit, docet Cothman. *d. reſp. 12. n. 219.*

Digitized by Google

n. 219. Matth. Steph. *in not. ad d. art. 25. Ord. crim. n. 6.*

39 (3.) *Limit.* Si nullum aliud concurrat adminiculum, *d. art. 25. Ord. crim.* junct. *art. 27.* Joh. Zang. *d. c. 2. n. 127.* Matth. Steph. *d. l. n. 6.* Nam ſola converſatio cum hominibus maleficis indicium ad torturam non facit. Licet enim ſuſpicionem aliquam ingeneret; attamen ea tanta ac talis non eſt, ut inde ad torturam procedere liceat: quippe cum etiam integræ vitæ homo ſceleriſque purus verſari poſſit cum improbis hominibus, nec
40 tamen eorundem flagitia probare. Veluti Noa in media mundi impietate vivens, animum ſuum ea imbui neutiquam paſſus fuit. Et Loth cum ſceleratiſſimis vixit Sodomitis, animam tamen ſuam ab illorum peccatis illibatam retinuit. Quare alia concurrant adminicula, neceſſe eſt, ſi judex torturam reo infligere velit, Cothman. *d. reſp. 12. n. 215.* Bald. *in l. 1. n. 16. & 20. C. de ſerv. fugitiv.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 67.* Jac. Menoch. *d. qu. 89. n. 125.*

41 Quod ipſum tamen accipi velim de ſola ac nuda converſatione cum hominibus facinoroſis, abſque præſtita ope & auxilio ad delictum forſan occultandum, & delinquentes juvandos: quod ſi acceſſerit, quin judex ex indicio hoc ſolo ad torturam devenire queat, ambigendum non eſt, propter textum in *art. 40. Ord. crim.* in verb. So jemands den Thätern, ſonſten in andere dergleichen Wege gefährlich Förderung, Rath oder Beyſtand thut, oder in ihren Thaten unziemliche Gemeinſchafft mit ihnen hätte. junct. *verb. fin.* dieſe Dinge alle ſämtlich und ſonderlich, ſind Wahrzeichen, die eine redliche Anzeigung der mißthätigen
42 Hülff halber machen, und peinlich zu fragen. Qui textus alias prædictæ aſſertioni haud parum videretur adverſari: Unde ſequitur, eos, qui res ablatas acceptant, vendunt, occultant, delinquentes ſuis impenſis ſuoque periculo alunt, receptant, hoſpitantur, &c. Indicium ſufficiens ad torturam contra ſe præbere, Matth. Steph. *ad d. art. 40.* de quo indicio vid. *quæſt. ſubſeq.*

43 Quartum indicium veriſimile ad torturam præbet inimicitia Capitalis: quæ reo cum læſo interceſſit, *Ord. crim. art. 25. verſ.* Zum fünfften ſoll man die Beſchädigungen, oder Verletzungen wahrnehmen, ob die verdachte Perſon aus Neid, Feindſchafft, vorgehender Draue, zu der gedachten Miſſethat Urſach nehmen mögen. Concordant *l. 3. §. ejusdem. ff. de teſtib. l. 1. §. præterea. ff. de quæſt.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 69.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 11.* Ant. Gabr. *lib. 7. comm. concluſ. tit. de maleſic. concl. 18.* Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 111. & ſeqq.* Jac. Menoch. *lib. 1. præſumpt. qu. 89. num. 51.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 2. concl. 901. n. 1. & 6.* Ant. Fab. *in Cod. tit. de quæſt. def. 11.*

Q. 5. Inimicitia capitalis num faciat indicium?

44 *Quanam vero inimicitia ſit proprie Capitalis appellitanda?* adeo certum non eſt: quamvis vulgo dicant eam inimicitiam capitalem, quæ ob capitalem accuſationem eſt orta, *Nov. 90. c. 7.* item ex quæſtione ſtatus ſive honoris mota, *§. item propter litem. Inſt. de excuſat. tut.* Matth. Steph. *in not. ad*
45 *art. 26. Ord. crim.* Henr. Bocer. *d. c. 3. n. 34.* Sicuti nec hoc expeditum eſt: *Num inimicitia reconciliata indicium præbeat ad torturam?* Solent enim diſtinguere *Interpp.* inter inimicitiam recens reconciliatam, & inimicitiam reconciliatam longo tempore confirmatam: Illamque indicium facere ajunt; hanc non item; quum jam videantur inimicitiarum veſtigia obliterata, Jac. Menoch. *l. 1. de arbitr. quæſt. q. 28. n. 8. & lib. 1. præſumpt. qu. 89. n. 57.* Zang. *d. c. 2. n. 115.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. præterea. ff. de quæſt.* At ego hæc omnia ju- 46
dicis prudentis arbitrio ac diſcretioni committo, qui pro conditione perſonarum & qualitate facti, de hoc facillime judicare poterit: neque enim multifariæ factorum circumſtantiæ certa aliqua regula hæc definire permittunt.

Q. 6. Quanam dicatur inimicitia capitalis, & quid de inimicitia reconciliata habendum?

Illud autem pro certo & indubitato tenendum 47
eſt: (1.) Quod capitalis dicatur inimicitia, ſi reus litem habeat cum læſo de omnibus bonis, vel majore parte bonorum ſuorum, & in qua maximam rei familiaris jacturam faciat, ſi cauſa cadat. Quo caſu ſi moribus talis ſit, ut a cæde & ſanguine alienus non cenſeatur, clam occiſo eo, adverſus quem litigat, præſumi poteſt homicidii reus, per text. in *art. 26. Ord. crim.* ibi: So einer mit dem andern um groß Gut rechtet, daß dazu der mehrer Theil ſeiner Nahrung, Haab und Vermögens antrifft, der wird für einen Mißgönner, und groſſen Feind ſeines Widertheils geachtet, darum, ſo der Widertheil heimlich ermordet wird, iſt eine Vermuthung wider dieſen Theil, daß er ſolchen Mord gethan habe, und wo ſonſt die Perſon ihres Weſens verdächtig wäre, daß er den Mord gethan, die mag man, wo er derhalben nicht redlich Entſchuldigung hätte, gefänglich annehmen, und peinlich fragen. Dicitur enim cauſa bonorum cauſa vitæ, *l. Advocati. 14. C. de Advocat. div. judic.* & paria ſunt cauſa omnium bonorum & cauſa majoris partis, *c. frequens. de reſtit. ſpoliat.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. cent. 3. caſu. 239. n. 2. & cent. 1. caſ. 110. n. 6.* Henr. Bocer. *d. c. 3. n. 34.* Matth. Steph. *in notis ad d. art. 26.*

(2.) Notandum & hoc, quod ſola inimicitia 48
capitalis abſque aliis adminiculis, ſufficiens ad torturam indicium non afferat, uti manifeſtum ex ſæpe allegato *art. 27. Ord. crim.* quæ & *Dd.* communis concluſio eſt, teſte Carerio *in prax. crim. §. obſervare curabis. n. 118.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 21. n. 30.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 11.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. qu. 49. n. 102.* Marſil. *d. §. diligenter n. 70.* Blanc. *de indic. ad l. fin. ff de qu. n. 177.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. qu. 3. n. 34.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 2. concl. 901. n. 6.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. num. 113.* ubi refert ex Egnat. *l. 8. c. 4.* & Fulgoſ. *l. 8. c. 4.* judices, qui ob ſolam inimicitiam accuſatos quæſtioni ſubjecerunt, & vi tormentorum confeſſionem delicti extorſerunt, graviſſime erraſſe, & inſontes damnaſſe.

Quintum indicium deſumi poteſt ex 49
ſpe alicujus lucri & commodi: ſi nempe delatus ex morte alicujus hereditatem aliudve commodum ſperaverit, aut dignitatis prærogativam, officii, munerisve ſucceſſionem expectaverit. Quod indicium cum antecedenti conjungit *Ord. crim. in d. art. 25. verſ.* zum fünfften. verb. oder Gewartung einiger Nutz. & *art. 37.* verb. in Uneinigkeit geweſt, oder aber von ſeinem Tode, Vortheils oder Nutz wartend wäre. ꝛc. ubi Matth. Steph. eo forſan fini, ut indicet, leve admodum hoc eſſe indicium, & prope nullum, niſi etiam inimicitia capitalis aliudve prægnans indicium concurrat.

Q. 7. Spes lucri aut commodi alicujus num faciat indicium?

Sex-

Digitized by Google

Q. 8. Inculpatio Vulnerati qualenam faciat indicium ad torturam?

50 Sextum Indicium facit Aſſertio & Inculpatio Vulnerati, qui propter vulnus illatum infirmitate oppreſſus, & in mortis articulo conſtitutus, indicat vulnerantem, & ab eo ſe offenſum ſeu vulneratum fuiſſe dicit, quæ inculpatio indicium ad torturam veriſimile facit, Jul. Clar. *lib. 5. ſent. §. ult. qu. 21. n. 14. & ſeqq.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. qu. 46.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 158.* qua de re extat ſanctio Imper. Carol. V. in *art. 25. verſ.* zum ſechſten. ibi: ſo ein Verletzter oder Beſchädigter, aus etlichen Urſachen, jemanden der Miſſethat ſelbſt zeihet, darauf ſtirbet, oder bey ſeinem Eyde betheuret.

51 Quæ verba Imp. tria potiſſimum innuunt, quæ circa indicium hoc probe notanda veniunt: (1.) Aſſertionem vulnerati ſeu moribundi indicium tum demum præbere, ſi duo concurrant: *primo*, quod moribundus ex vulnere certis de cauſis aliquem incuſet, *in verb.* aus etlichen Urſachen. ꝛc. allegando nimirum cauſas ſuæ inculpationis, aut quia ipſum viderit, vel aliunde hæc præſumat, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 25.*
52 *num. 8.* Ac ſane cauſæ inculpationis vel etiam propterea ſunt allegandæ, ut conſtare queat de moribundi pleno intellectu; neque enim vulnerati aſſertio quicquam efficere poterit, niſi is ſit in plenitudine intellectus, Proſp. Farin. *d. quæſt. 46. num. 1.* Franc. Caſon. *de ind. & tort. tr. 8. c. 1. n.*
53 *4. ſecundo*, ut vulneratus aut moribundus in inculpatione perſeveret, eamque morte ſua aut jurejurando confirmet. *in verb.* darauf ſtirbt oder bey ſeinem Eyde betheuret. Quorum alterutrum ſi deficiat, inculpationem vulnerati plane non indicium facere, puto, eo quod ex nuda ejuſmodi inculpatione ne quidem ad capturam indicium oriatur, Foller. *in pract. crim.* verb. *ſtudeat ſe. n. 58.* Matth. Steph. *in not. ad art. 11. n. 3. Ord. crim.* vide *ſupra quæſt. 111. num. 27.* quanto minus ergo ſufficiet nuda vulnerati aſſertio ad torturam, quæ longe majus præjudicium affert reo, quam captura.

54 (2.) Licet inculpatio vulnerati aut moribundi ex certa cauſa proveniat, ac inſimul juramento, vel morte vulnerati confirmetur; attamen per ſe ſola ſufficiens indicium ad torturam haudquaquam facit, niſi & alia adhuc concurrant adminicula & indicia, de quibus jam antea dictum: *Tum* ob textum clarum in *art. 27. Ord. crim. Car.* junct.
55 *art. 25. verſ.* zum ſechſten. *Tum* quia vulneratus ſeu moribundus eſt teſtis unicus, non omni exceptione major: quisquis etiam in re propria teſtimonium dicere prohibetur, *l. nullus. 10. ff. de teſt. l. omnibus. 9. C. eod. tit.* Atqui teſtis unicus, ſi omni exceptione major non ſit, minime facit indicium ad torturam, *art. 23. & 30. Ord. crim.* Franc. Viv. *l. 1. comm. opin.* verb. *teſtis unicus de viſu. n. 7.* Ant.
56 Gabriel. *l. 1. de teſtib. concl. 1. n. 71.* *Tum*, ob textum *in l. ſi quis in gravi. 3. §. ſi quis moriens. 1. ff. ad SCtum Syl.* ibi: *ſi quis moriens dixiſſet, a ſervo vim mortis allatam eſſe ſibi, dicendum eſt, non eſſe credendum domino, ſi moriens hoc dixit, niſi potuerit*
57 *& probari.* *Tum*, quod communis hæc ſit *Dd.* opinio, de qua teſtatur Far. *d. qu. 46. n. 35.* Paris de Puteo *in tr. ſyndic.* verb. *tortura. c. 6. num. 9.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 159.* Blanc. *in l. ult. n. 393. ff. de quæſt.* Jac. Menoch. *l. 1. de præſumpt. qu. 89. n. 81.* Matth. Steph. *in not. ad art. 30. Ord. crim. n. 7.* Dan. Moller. *l. 3. ſemeſtr. c. 8. in fin.* ubi dicit, arbitrio judicis hoc omne eſſe committendum, ut is diligenter conſideratis circumſtantiis facti æſtimet, quantum vel excuſationi, vel incuſationi morientis ſit tribuendum; quemadmodum & alias probationes arbitrio judicis relictæ ſunt: quæ & in practica ſic obſervantur.

(3.) Ut maxime inculpatio vulnerati ſeu mo- 58
ribundi indicium ad torturam ſufficiens non præbeat, attamen ſi moriens eum, qui ſuſpectus eſt de homicidio, excuſet, & dicat, ſe non ab illo, ſed ab alio vulneratum fuiſſe, quin talis aſſertio magnum innocentiæ indicium pro reo faciat, aliaque indicia, quantumvis legitima, enervet, ut ex iis torqueri non poſſit; dubitandum non eſt, Jac. Menoch. *l. 5. præſumpt. 48. n. 7.* Bald. *in l. 1. C.*
comm. de legat. Nam & alias dictum unius teſtis 59
innocentiam rei probat, Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 43.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 2. concl. 904. n. 10.* quanto magis ergo partis offenſæ aſſertioni credendum, ac ipſius teſtimonium ad innocentiam probandam ceu ſufficiens admittendum erit.

Septimum Indicium oritur ex Fuga: 60
quæ fugientem accuſat, & in ſuſpicionem ſceleris adducit, adeoque & indicium ad torturam facit, *Nov. 53. c. 4. §. igitur. l. 3. §. ſi ad diem. 7. ff. de re militar. l. impuberibus. 7. §. præterea. 2. ff. de ſuſpect. tutor. l. raptores. 54. verſ. ſin autem. C. de epiſc. & cler.* Felin. *in cap. nullus. n. 3. de præſumpt.* Jaſon *in l. admonendi. 31. n. 169. ff. de jurejur.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 86.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. quæſt. 48. n. 1.* Franc. Caſon. *de indic. & tort. tr. 9. c. 4. n. 5.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 32.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 21. n. 18.*

Q. 9. An & quatenus Fuga indicium præbeat ad quæſtionem?

Ac hujus indicii mentionem quoque facit, 61
illudque approbat ſanctio Carol. in *art. 25. §. ult.* ibi: zum ſiebenden, ſo jemand einer Miſſethat halber flüchtig wird.

Quatenus vero, ac quale indicium fuga præ- 62
beat, admodum variant *Dd* diverſisque limitationibus & diſtinctionibus id ipſum definiunt; ut poſt alios videre eſt apud Maſc. *de prob. vol. 2. concl. 819 & ſubſeq.* Proſp. Farin. *d. quæſt. 48.* Jul. Clar. *d. qu. 21. n. 20.* Menoch. *l. 1. de præſumpt. qu. 89. n. 36. & ſeqq.* Ern. Cothm. *vol. 1. reſp. 12. n. 190. & ſeqq.* diſtinguentes, utrum quis fugit ex carcere, vel antequam conjectus eſt in carcerem; an ex cauſa, vel abſque cauſa abeſſe cœperit; num ante inchoatum proceſſum, vel poſtea propoſita accuſatione & querela, fugam arripuerit; an ultro reverſus fuerit, nec ne: & quæ id genus aliæ diſtinctiones ſunt, quæ rem hanc potius intricatam reddunt, quam explicant.

Quare, miſſis iis omnibus, arbitrio judicis 63
committendum puto, quando & quale indicium pro ratione circumſtantiarum & perſonæ delinquentis, ex fuga oriatur, ſiquidem & alias materia indiciorum arbitraria eſt, Bart. *in l. ult. n. 5. ff. de quæſt.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 23.* Matth. Steph. *in not. ad art. 6. n. 5. Ord. crim.* vide *ſupra n. 3.*

Duo tamen hic probe notari volo: (1.) 64
Quod ſola fuga per ſe abſque aliis adminiculis regulariter indicium ad torturam non faciat: prout communiter tradunt *Dd.* allegati a Farin. *d. quæſt. 48. n. 5.* Lud. Carer. *in pract. de indic. & tort. §. tertium indicium. n. 1.* Henr. Bocer. *d. c. 3 n 32 v. ſed rejectis hiſce.* & ſatis probatur hoc ex *artic. 27.*

Ord.

Digitized by Google

65 *Ord. crim. Car.* Dico autem, regulariter ſolam fugam indicium ſufficiens ad torturam non facere; nam caſus exiſtere poteſt, quo ex fuga idoneum & ſufficiens indicium oriatur, ſi nempe reus carceri mancipatus, ruptis vinculis & effracto carcere effugiat: quin enim talis ſub tormentis de crimine interrogari poſſit, dubitari non debet, juxta tradita Jac. Menoch. *l. 1. de præſumpt. præſ. 89. n. 42. & ſeq.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 2. concl. 820. n. 16.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 32. v. & certe quæſt. noſtra. &c.* Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 94. & 95.* ubi & hoc procedere ait, ſi abſque effra-
66 ctione reus e carcere aufugiſſet. Quin & hunc caſum exceptum ſub ipſa regula contineri dixerim; neque enim alia deficiunt adminicula, ſi reus e vinculis aufugiat, quippe cum abſque indiciis non fuerit in vincula conjectus, quæ ſi cum fuga concurrant, regulariter torturam decernendam eſſe, dixi per *art. 27. Ord. crim.*

67 2. Tenendum & hoc, quod fuga non ſemper indicium veriſimile ad torturam faciat: quum & abire de loco & aufugere quis poſſit, licet innocens ſit, & minime criminis reus, ex alia nempe cauſa, puta, juſto timore, vel ſuſpicione vehementi accuſationis, vel inquiſitionis inſtitutæ, aut etiam futuræ, inductus; aut ſi quis per alios compertum habeat, quod mox in vincula conjiciendus ſit; aut etiam judicis ſævitiam, aut potentiam inimicorum, aut falſos teſtes veritus, fugæ ſe dedat: qui ſane veniam mereri debet, Joh. Zang. *d. c. 2. n.*
68 *87.* Ern. Gothm. *vol. 1. reſp. 12. n. 190. & ſeqq.* Neque enim tam fugam, quam animum fugientis inſpici oportet, *l. quod ſi fugitivus. §. item apud Mediolanenſes. ff. de ædil. edict.* & condonandum eſt ei, qui ſanguinem ſuum redimere vult, quomodocunque poterit, *l. 1. ff. de bon. eor. qui ant. ſent.* ac fatuus videretur, qui ſe periculo exponeret, & potius ex carcere cauſam dicere, ſuamque innocentiam probare mallet, Hippolyt. de Marſil. *ad rubr. C. de probat. num. 279.* Nic. Boër. *deciſ. 215. num. 29.* Andr. Gail. *libr. 2. obſerv. 109. n. 6. 7. & 8.*

69 Quare caute in hoc indicio judex procedere, ac ſingulas quaſque circumſtantias & qualitates probe perpendere debet; quin &, ſi de mente ac intentione fugientis rei, carceris metum prætendentis, certo non conſtet, quo veritas aperiatur, juramentum purgationis propterea ipſi injungi poſſe, exiſtimo.

70 *Prout reſponderunt Scabin. ad requiſ. Quæſt.* in Stolbagk: So erſcheinet daraus allenthalben ſoviel; woferne der Gefangene eydlichen erhalten würde, daß er aus Furcht des Gefängniſſes, und nicht, daß er ſich der angezogenen Bezüchtigung ſchuldig gewuſt, ſich in die Flucht begeben; daß auf den Fall, in Mangelung kräfftiger *Indicien*, er mit der Schärffe nicht anzugreiffen: ſondern würde des Gefängniſſes auf einen Urpheden billig entlediget, V. R. W. *Menſ. Sept. An. 1591.*

71 Et hæc ſunt indicia veriſimilia in ſanctione Carol. *art. 25.* verbis expreſſis relata: quibus adhuc alia addi poſſunt; veluti variatio & inconſtantia ſermonis, ſive mendacium: Quando ſcilicet reus de veritate facti interrogatus variaſſe, & mendacium dixiſſe deprehenſus fuit, Bartol. *in l. de minor. 10. §. plurimum. n. 3. & in l. fin. n. 3. ff. de quæſt.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. num. 96.* Franc. Brun. *in tr. de indic. P. 1. quæſt. 3. n. 18.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n 74.*

Q. 10. Quatenus indicium ad torturam faciat variatio rei?

Etſi vero haud pauci Interpp. a Proſp. Farin. 72 *in prax. crim. l. 1. tit. 5. quæſt. 52. n. 4.* allegati, exiſtiment, mendacium & variationem, indicium certum & indubitatum facere, quod per ſe ſolum ad torturam imponendam ſufficiat; contraria tamen opinio, quod ex variatione non niſi remotum & veriſimile indicium oriatur, & communior & verior eſt, prout teſtatur Farin. *d. q. 52. n. 8.* Paris de Puteo *in tr. ſyndic.* verb. *torturæ. c. 5. n. 6.* Foller. *in pract. crim.* verb. *item quod ſororem. n. 29.* aliique a Farin. *d. l. n. 6.* allegati, (quamvis ipſemet Farin. inter mendacium & variationem diſtinguat, ſed minus rite, ut patet ex Zanger. *d. c. 2. n. 96.* & Jul. Clar. *quæſt. n. 39. in pr.*) Quare ſi varia- 73
tio non coadjuvetur aliqua alia conjectura vel adminiculo, haudquaquam indicium ad torturam ſufficiens faciet.

Idque in Elect. Sax. Scabinatu quotidie ſic practicatur.

Quod tamen cum mica ſalis accipi velim, ſi va- 74
riatio fiat circa qualitates facti; non circa negotium principale, aut circumſtantias ſubſtantiales. Poſſet enim tam magna eſſe variatio circa nego- 75
tium principale, ſeu circumſtantias loci & temporis, ut reus a tortura veniam vix mereretur; puta ſi reus modo dicat, ſe tempore commiſſi criminis Francofurti fuiſſe, modo quod conſederit eodem tempore Auguſtæ, & tamen tum temporis non procul a loco delicti Lipſiæ perpetrati, a teſtibus viſus fuiſſet. Qua in re multum judicis arbitrio relinquendum eſſe puto, qui conſideratis perſonis, loco, tempore, aliiſque circumſtantiis, ex bono & æquo facillime judicare poterit, an reus ob ſolam variationem torturæ ſubjici debeat, nec ne: prout etiam ſentit Jul. Clar. *lib 5. ſentent. §. ult. qu. 21. n. 39.* Zang. *d. c. 2. n. 100.* Jac. Menoch. *lib. 1. de præſumpt. qu. 89. n. 70.* Hippol. de Marſil. *ſingul. 103. circa finem.* ubi dicit, ſe ita aliquando practicaſſe in fœmina, quæ multa bona furto ſubtraxerat. Et 76
ſane, ſi ſolius teſtimonii cauſa, liber homo varians ac vacillans ad illuminandam veritatem tormentis ſubjici poteſt, ut probatur ex *l. 15. in pr. & l. unius. 18. §. teſtes. ff. de quæſt.* cur non & reus ipſemet, inconſtanti & vario ſi fuerit ſermone circa qualitates ſubſtantiales, torqueri poſſet? maxime quia magna ſermonis variatio evidens eſt doli indicium, *l. ſervus. 20. §. 1. ff. de dolo. c. litteras. 14. §. nos vero. extr. de præſumpt.*

Sic & titubatio atque animi trepida- 77
tio indicium ad torturam facit: Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 74.* Jac. Menoch. *lib. 1. de præſumpt. qu. 89. num. 71.* nam titubatio & animi trepidatio reum conſcium arguere videantur criminis commiſſi. Quamvis hoc ſemper ac neceſſario verum non ſit; cum multi ob periculi magnitudinem & perturbationem animi, inconſtanter loquantur, palleſcant trepidentque; & quandoque tremor in reo, cui jam tortura impendet, non tam malæ conſcientiæ argumentum & ſignum aliquod eſt, quam effectus quidam præſentis metus tormentorum. Quare ne 78
innocentes tormentis ſubjiciantur, communis & vera eſt *Dd.* ſententia, ob ſolam titubationem animique trepidationem, ad torturam deveniendum non eſſe, niſi & alia concurrant adminicula, Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 102.* Jul. Clar. *tit. 5. ſent. §. ult. qu. 21. n. 39.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 37.* Jac. Menoch. *d. l.* Lud. Carer. *in pract. crim. §. ſextum indicium, p. 54.* ubi ex

Q. 11. Quatenus titubatio & trepidatio reum faciant ſuſpectum?

Digitized by Google

Par. dePuteo refert, de facto contigiſſe, quod nobilis quidam homo innocens ductus ad tormenta, aſpectu illorum animo conſternatus ceciderit, & alvum veſicamque ſolverit.

Q. 12. Quid habendum de indicio deſumpto ex phyſiognomia?

79 Huic affine quoque eſt indicium ex mala phyſiognomia rei deſumptum, Jac. Menoch. *lib. 1. de præſumpt. quæſt. 15. n. 6. & quæſt. 89. n. 130.* Blanc. *in tr. de indic. n. 406.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 146.*

80 Quod tamen indicium leve admodum eſt, & abſque aliis adminiculis fortioribus ne quidem ad territionem ſufficiens videtur: ſiquidem mala phyſiognomia in genere quidem malam arguit naturam, non autem in ſpecie aliquod delictum, Joh. Bodin. *l. 4. de magor. dæmonom. c. 4. pag. 589.* Joh. Zang. *d. c. 2. n. 85.*

Q. 13. Taciturnitas inculpati num faciat eum ſuſpectum?

81 Pariter & ſuſpectus quis redditur, ſi, cum ei objiceretur crimen, conticuerit, nec quicquam de ſua innocentia reſponderit. Hippol. deMarſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 136.* Joh. Zanger. *in tract. de quæſt. & tort. c. 2. num. 103.* Jac. Menoch. *lib. 2. arbitr. jud. quæſt. cent. 1. caſu 21. n. 2. & l. 1. præſumpt. qu 89. n. 129.* modo adhuc alia concurrant indicia: non enim violenta ac certa, ſed remota ac probabilis præſumptio inde oritur, Zang. *d. c. 2. n. 109.*

82 Nec obſtat, quod tacens conſentire præſumatur, ſi potuiſſet contradicere, & non contradixit, *l. de ætate. 11. §. qui tacuit. ff. de inter. action. c. cum præſtitutum. de confeſſ. in 6to.* Dd. *in l. quæ dotis. 33. ff. ſolut. matrim.* gloſſ. & Dd. *in l. certum. 6. §. 1. ff. de confeſſ.* unde ſequi videtur, ex taciturnitate ſufficiens ad torturam oriri indicium. Nam regula illa non niſi in cauſis civilibus obtinet; in criminalibus vero præſens & tacens pro conſentiente non habetur, *l. 48. §. 1. 2. & 3. ff. de furt.* Bartol. *ad l. 1. §. ſed in eo. ff. ad SCtum Syl.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 3. concl. 1153. n. 54.* Joh. Zanger. *d. c. 2. num. 106.*

Q. 14. Occultatio delicti an & quale faciat indicium?

83 Ejusdem farinæ quoque eſt indicium: Si quis ignarus non ſit delicti jam perpetrati, nec tamen illud detegat, aut delictum patrari non impediat, cum impedire debuerit, Blanc. *de indic. n. 33.* Jac. Menoch. *l. 1. præſumpt. quæſt. 89. n. 113.* Non enim caret ſcrupulo ſocietatis occultæ, qui futuro facinori obviam non ivit, *cap. dilecto. 5. de ſentent. excomm. in 6to.* Sed hoc per ſe indicium ad torturam ſufficiens & idoneum non eſt; quare alia adminicula & indicia concurrant, neceſſe eſt, ſi judex reum tormentis ſubjicere velit, Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. quæſt. 51. n. 2.*

84 Nec obſtat aſſertio Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 47.* fruſtraneam hoc caſu eſſe torturam, quum ob ſolam taciturnitatem quis pœnam incurrat, *c. quanta. 47. extr. de ſent. excomm. c. dilecto filio. 6. §. & quidem. eod. tit. in 6to. l. 1. §. quod ſi quis. 18. ff. de SCto Syl. c. qui cum fure. extr.*
de furt. Hoc enim licet conceſſerim, de pœna 85
tamen arbitraria ſolummodo id accipiendum erit: ob ſolam namque ſcientiam delicti jam commiſſi, ordinaria pœna neminem teneri, recte tradit Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. cent. 4. caſ. 355. n. 24. & 26.* quem ſequitur Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 138.* quare ut locus ſit ordinariæ pœnæ, confeſſio rei de ipſo crimine perpetrato tormentis extorqueri debet.

Q. 15. Quid habendum de collocutione in aurem?

Similiter quoque indicium ad torturam præbet 86
collocutio in aurem: ſi quis ſecreto in aurem quem allocutus ſit, & in continenti ab eo, quem allocutus eſt, delictum fuerit patratum, Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. præterea. n. 27. ff. de quæſt.* Jac. Menoch. *l. 1. de præſumpt. qu. 89. n. 115.* it. ſi quis reum criminis abducat, ne deprehendatur, Blanc. *in tr. de indic. num. 201.* Jac. Menoch. *d. quæſt. 89. num. 109.* Joh. Zanger. *d. c. 2. num. 134.*
Vel ſi quis propria pecunia, aut ab alio mutuo ac- 87
cepta, arma aliave inſtrumenta ad hoc vel illud delicti genus patrandum emerit, aut præparaverit, ac ſtatim delictum ſubſecutum fuerit, Franc. Caſon. *in tr. de indic. & tort. l. 4. c. 4. n. 1.* Blanch. *ad l. ult. n. 67. & ſeqq. ff. de quæſt.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. qu. 52. n. 163.* nam ex talibus præparamentis, ſi conſtet de occiſore, præſumitur, quod is ex propoſito & deliberate occiderit, per textum, quem allegat *in l. 1. §. poſſidere. ff. de vi & vi armat.* Blanch. *d. l.* Menoch. *d. qu. 89. n. 120. & 122.*

Sed hæc aliaque indicia ſimilia, tum quæ ab *In-* 88
terpp. referuntur, Proſp. Farin. *d. quæſt. 52.* Jac. Menoch. *d. quæſt. 89.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 128. & multis ſeqq. it. n. 146. & ſeqq.* tum, quæ ex multifariis cujusque criminis qualitatibus & circumſtantiis noviter oriri poſſunt, remota tantummodo ſunt, & incerta ſeu dubia, ex quibus ſolis, deficientibus adminiculis aliis, nemo quæſtioni ſubjiciendus eſt. Quare tutius facere judicem, ſi non alia concurrant indicia, ut reum abſolvat, rectiſſime monet Joh. Zang. *d. c. 2. n. 151.*
Quod & haud obſcure jubet ſanctio Carolina *art.* 89
27. qui licet de certis quibusdam indiciis in *præced. duob. art. 25. & 26.* enumeratis loquatur; quin tamen idem in aliis quoque ejusdem farinæ indiciis veriſimilibus obtineat, ambigere prorſus nequit, qui *verb. art. 24.* (aus dieſen nachgeſetzten Articuln von Argwohn, und Anzeigung der Miſſethat ſagend, ſoll in Fällen, ſo darinnen nicht benannt ſind, Gleichniß genommen werden) ſanioribus oculis inſpexerit.

QUÆSTIO CXXI.

De Indiciis Certis & Propinquis, omnibus indifferenter delictis communibus, quorum unumquodque per ſe ad quæſtionem habendam ſufficiens eſt.

SUMMARIA.

1. *Indicia propinqua & certa qualia ſint.*
2. *Horum indiciorum unumquodque ſufficiens eſt ad torturam.*
3. *Quænam hæc ſint indicia, arbitrio judicis relinquendum eſt, n. 68.*
4. *Res alicujus in loco delicti reperta, facit indicium adverſus eum.*
5. *Veluti ſi veſtis aut enſis alicujus reperiatur, n. 6.*
7. *Contrarium, ſi tum reus probare velit, admittitur, num. 8.*

9. Face-

9. Facere hoc poteſt etiam per unicum teſtem.
10. Semiplena probatio ipſius delicti per unicum teſtem facit indicium ad torturam, n. 11. 12.
13. Refutatur Bocer. *de quæſt. & tort. c. 3. n. 22.*
14. Qualiter debeat eſſe qualificata ſemiplena probatio, ut faciat indicium, ubi tria ponuntur requiſita, n. 15. 16. 17. 18. 19.
20. Nominatio conſocii criminis facit indicium ſufficiens.
21. Modo rite ſit qualificata, & qualis eſſe debeat, quæque ſint requiſita hujus indicii, n. 22. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38.
23. Judex quando & quomodo poſſit interrogare reum de complicibus delicti, n. 24. 26. 27. 31.
25. Explicatio l. 29. in fin. ff. de pœn.
28. Interrogatio debet fieri in tortura.
29. Generaliter debet reus interrogari, non expreſſa certa perſona; niſi certa ex cauſa, n. 30.
39. Aſſertio plurium correorum quando probet.
40. Aſſertio rei de mandatore quatenus aliquem faciat ſuſpectum.
41. Confeſſio rei extrajudicialis indicium ad torturam facit, n. 42. 43.
44. Qualis hæc confeſſio eſſe debeat, ut ſufficiens inde oriatur indicium. n. 45. 46. 47. 48.
49. Reus docens errorem confeſſionis audiendus eſt.
50. Minæ quoque indicium faciunt.
51. Indicium hoc periculoſum eſt.
52. Quales minæ eſſe debeant, ut reum faciant ſuſpectum, n. 54. 55.
53. Intellectus articul. 27. Ord. crim. Car.
56. Transactio cum offenſo quando indicium faciat ad torturam. n. 57. 58. 59. 60.
61. Auxilium facinoroſis præſtitum indicium facit ad torturam, n. 62.
63. Modo ſcienter & doloſe auxilium præſtitum fuerit.
64. Neque alia juſta quadam ex cauſa, n. 65.
66. Receptans criminis reum cognatum num ſuſpectum ſe faciat.
67. Qui reorum cauſis favent, & pro liberatione rei paciſcuntur, num ſe faciant ſuſpectos.

Dictum fuit *quæſt. præc.* de generibus indicio-
rum veriſimilium ac remotorum, quorum
unumquodque per ſe ſolum ad torturam non ſuf-
ficit, eo quod remotiora ſunt, neque ipſi maleficio
inhæreant, *Ord. crim. Car. art. 27.* Jam etiam di-
ſpiciendum eſt de alterius generis indiciis, omni-
bus delictis communibus, propinquis nempe
ac certis, quorum unumquodque per ſe
1 ſolum ſufficit ad torturam. Hujus generis
indicia non veriſimilia ac probabilia, ſed certa;
non levia aut perfunctiora, ſed urgentia; non du-
bia & æquivoca, quæ multipliciter interpretari
queunt, ſed concludentia, & ad delictum inferen-
tia ſunt, & crimini quaſi inhærent; ita ut, iis ap-
parentibus, nil niſi rei confeſſio deeſſe videatur,
l. 1. in pr. ibi: *ut ſola confeſſio ſervorum deeſſe videa-
tur. ff. de quæſt l. cum cognitionaliter.* ibi: *ſi præſtita
fuerint ex tanto ſcelere argumenta, ut videantur acce-
dere ad veriſimilia cauſæ crimina. C. eod. tit.* Ægid.
Boſſ. *in tit. de indic. n. 17.* Jac. Menoch. *de arbitr.
jud. quæſt. l. 2. caſ. 270. n. 5. & 6.* Joſ. Maſcard. *de
prob. lib. 3. concl. 385. n. 20.* Proſp. Farin. *in prax.
crim. l. 1. tit. 5 qu. 37. n. 3. & 6.* Brun. *de indic. &
2 tort. 2. P. quæſt. 5. n 8.* Quare & unumquodque
de ſe ſufficiens eſt ad torturam, absque aliis admi-
niculis, Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 64. num.
14. verſ. cæterum.* Bartol. *in l. ult. n. 6 ff. de quæſt.*
Hipp. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 177.*
Ægid. Boſſ. *d. n. 71.* Jod. Damhouder. *in prax. rer.
crim. c. 36. n. 30.* ubi dicit, quod ita ad unum aſſe-
rant Doctores omnes. Idque certo certius eſt in
Imperio Romano-Germanico, propter verba cla-
ra ſanctionis Carolinæ crim. *art. 27. in fin.* ibi:
**als die nachfolgende Articul, der ein jeder allein eine
redliche Anzeigung macht, und zu peinlicher Frage
gnugſam.** *& art. 29. in rubr.* **gemeine unzweiffel-
haffte Anzeigungen, der eine jegliche allein zu peinli-
cher Frage genugſam iſt.** Matth. Steph. *ad art. 23.
Ord. crim. in pr.*

3 Etſi vero nec hæc indicia ob multifarias facto-
rum qualitates & circumſtantias certo numero
comprehendi, aut regula aliqua certa definiri
queant: ſed potiſſimum arbitrio ac diſcretioni ju-
dicis prudentis æſtimanda & judicanda relinqui
debeant, *art. 18 & 24. Ord. crim.* Bartol. *in d. l. ult.
n. 6. ff. de quæſt.* Hipp. de Marſil. *in d. §. diligenter.
n. 177.* Farin. *d. q. 37. n. 49.* Lud. Carer. *in pract.
crim. 2. tr. de indic. & tort. §. ſed an unum. num. 1.
& 2.* communiora tamen ac principaliora, jure
ac legibus probata, enumerare lubet, quo judex,
ex his informatus, de reliquis poſtea faciliori ne-
gotio judicium ferre queat, juxta admonitionem
Caroli V. Imper. in *art. 24. Ord. crim.* verb. **aus
dieſen nachgeſetzten Articuln, von Argwohn und
Anzeigung der Miſſethat ſagend, ſoll in Fällen, ſo
darinn nicht benannt ſind, Gleichniß genommen
werden.**

Inter ea autem primum tribuit locum ſanctio 4
Carolina huic: Si nempe res aliqua in loco
perpetrati criminis ſit reperta, quæ de-
monſtraretur eſſe rei, ſive delati; in *art. 1.*
cujus verba hæc ſunt: **So einer in Ubung der That
etwas verleuret, oder hinter ihm liegen oder fallen
läſſet, daß man hernachmahls finden und ermeſſen
mag, daß es des Thäters geweſen iſt, mit Erkundi-
gung, wer ſolches am nechſten vor den Verluſt ge-
habt; iſt peinlich zu fragen. &c.** Matth. Steph. *ad
d. art. 29.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2.
n. 33.* Hipp. de Marſ. *conſ. 8. n. 2. & 5.* Joſ. Maſcard.
de probat. vol. 2. concl. 830. n. 10. Jac. Menoch. *l. 5.
præſumpt. 31. num. 13.* Blanc. *de indic. n. pen. & ult.*

Q. 1. Re alicujus in loco delicti commiſſi reperta, quale inde indicium adverſus eum oriatur?

Veluti ſi veſtis alicujus in loco perpetrati furti, ſa- 5
crilegii, homicidii, aliusve delicti reperta fuiſſet;
unde præſumptio adverſus eum oritur, quod ipſe-
met ibidem fuerit, ac crimen perpetraverit: quæ
præſumptio etiam ad torturam irrogandam ſuffi-
ciens eſt, Blanc. *dicto loco,* quo indicio etiam con-
vincebatur Judas de commiſſo inceſtu cum nuru,
nempe ex baculo, annullo & armilla, *Gen. 38. v. 18.*
Cui indicio quoque ſimile eſt illud, ſi alicujus en- 6
ſis in loco homicidii perpetrati inveniatur ſangui-
ne madefactus; tum enim non leve indicium ad-
verſus eum, ad quem enſis ille pertinet, extare pu-
tat poſt Nic. Boër. *deciſ. 156. n. 2.* & Jac. Menoch.
l. 1. de præſumpt. qu. 89. n. 135. Matth. Steph. *in not.
ad art. 29. Ord. crim.*

Ac ob id ſæpius torturam in Elect. Sax. Scabinatu decretam fuiſſe memini.

Nequaquam tamen ex ſola hac præſumptione, 7
quæ ex inventione rerum oritur, ad torturam pro-
perandum eſt, ſi reus evidentioribus rerum ar-
gumentis, ac teſtibus docere velit, ſe paulo ante
rem iſtam alii donaſſe, vendidiſſe, permutaſſe, vel
alio quovis modo poſſidere deſiiſſe; vel oſtendere

Digitized by Google

atque probare, ſe tempore eo, quo maleficium
8 perpetratum eſſe dicitur, alibi fuiſſe; ſed omnino
probatio hæc admittenda eſt, priusquam ad tor-
menta deveniatur, diſponente ſic Carolo V. Imp.
verbis diſertis in *d. art. 29. Ord. crim.* ibi: **er wür-
de denn etwas dargegen fürwenden, wo es ſich er-
ſünde, oder bewieſen würde, daß es bemeldten
Argwohn ableinet, alsdenn ſoll dieſelbe Entſchul-
digung, vor aller peinlichen Frage, zu erfahren
fürgenommen werden.** etenim ſi reus accuſatus
vel inquiſitus innocentiam ſuam hoc modo oſten-
dat, ac probet, adeoque præſumptionem adverſus
ſe militantem alia præſumptione fortiori elidat;
dubitandum non eſt, quin veniam mereri debeat,
9 Joh. Zang. *d. c. 2. n. 36.* Quod & verum eſt, ſi reus
per unicum tantummodo teſtem hoc docuerit,
Felin. *in c. veniens. de teſtib.* Mynſing. *5. obſerv. 13.*
Ant. Gabr. *l. 1. concl. 1. de teſtib. n. 34.* ad proban-
dam ſiquidem innocentiam, unius etiam teſtis de-
poſitio ſufficiens eſt: ac ſemiplena probatio hoc
caſu pro plena & ſufficiente habetur, Æg. Boſſ. *in
tit. de oppoſit. cont. teſt. n. 72.* Ant. Gabriel. *tit. de
teſtib. l. 1. concl. 1. n. 37.* Joſ. Maſcard. *de probat. lib.
1. concl. 491. n. 17. & 18.* Atque in defenſionis fa-
vorem multa admittuntur, quæ regulis juris alias
contrariari videntur, Hipp. de Marſil. *in l. 1. §. ſi
quis ultro. n. 98. & ſeqq. ff. de quæſt.* Dan. Moller.
ad Conſt. El. 23. n. 13. P. 4.

Q. 2. Num ſemiplena probatio per unicum teſtem ſufficiens faciat indicium ad torturam?

10 Secundum indicium ad torturam ſuf-
ficiens præbet ſemiplena probatio: quæ
fit per atteſtationem unius teſtis, de actu imme-
diate deponentis, Joh. Zanger. *in tract. de quæſt. &
tort. c. 2. n. 16.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 22. n. 2.
& 3.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 7.* Jac.
Menoch. *l. 1. præſumpt. quæſt. 89. n. 5.* Hippol. de
11 Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 25.* Etenim
ſi per duos teſtes crimen probatum fuerit, plena
erit probatio, ac reus ceu convictus condemnan-
dus, ut maxime delictum confiteri nolit, juxta *art.
67.* in verb. **zum wenigſten mit zweyen Zeugen.** &
art. 69. Ord. crim. Andr. Rauchb. *P. 2. qu. 8. n. 12.
& 13.* ſequitur ergo, ſi unicus tantummodo te-
ſtis de crimine deponat, quod probatio iſta non
plena ſit, ſed ſemiplena: quæ ad condemnatio-
nem quidem ſufficiens non eſt, attamen ad tortu-
ram idoneum indicium facit; prout expreſſe ſan-
12 citum ab Imp. Car. V. *Ord. crim. art. 30.* verb **eine
halbe Beweiſung, als ſo einer in der Haupt-Sache,
die Miſſethat gründlich mit einem eintzigen, guten,
tügendlichen Zeugen, als hernach von guten Zeugen
und Weiſungen geſagt iſt, beweiſet, das heiſſet und
iſt eine halbe Beweiſung, und ſolche halbe Bewei-
ſung machet auch eine redliche Anzeigung, Argwohn,
oder Verdacht der Miſſethat.** & *art. 23.* verb. **aber
ſo die Haupt-Sache der Miſſethat mit einem guten
Zeugen bewieſen würde, dieſelbe als eine halbe
Beweiſung, machet eine gnugſame Anzeigung. ꝛc.**
quæ ſententia etiam juri communi conſentanea
eſt, ſecundum *Dd.* quos refert & ſequitur Jac.
Menoch. *l. 1. de præſumpt. q. 91. n. 1.* Matth. We-
13 ſenbec. *in parat. ff. de quæſt. n. 1.* Etſi enim Henr.
Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 22.* contrarium
defendere conetur, per textus ibidem allegatos;
vix tamen aſſertionem ſuam inde probare poterit;
ſiquidem confundere is videtur probationem in-
diciorum & probationem ipſius delicti: indicia
ſane ad torturam ſufficientia non niſi per duos
teſtes probari, facillime ipſi conceſſerim, quod
& diſertis verbis ſancitum in *art. 23. & art. 30. in
fin.* ſed exinde nil inferendum ad probationem
ipſius delicti, quo ſemiplene probato per unicum
teſtem, de ipſomet facto deponentem, quod ſcili-
cet ſuis oculis viderit committi facinus ab eodem
illo, qui reus poſtulatur, tuto locum dari tortu-
ræ, aſſerunt *Dd.* Quæ diſtinctio apertiſſime proba-
tur per *art. 23. Ord. crim. Car.* ubi Matth. Steph.
in not.

Priusquam tamen ob ſemiplenam hanc cri- 14
minis probationem judex reum torturæ ſubjici fa-
ciat, probe & accurate perpendere debet, an tali-
ter probatio ſit qualificata, qualem eam eſſe vult
ſanctio Carolina in *d. art. 30.* quæ potiſſimum *tria*
requirit ad hoc, ut indicium ſemiplenæ probatio-
nis per ſe ſolum idoneum & ſufficiens ſit ad quæ-
ſtionem habendam: quorum neutrum omitti ac
negligi poteſt.

Primum eſt, ut teſtis ille unicus ſit omni ex- 15
ceptione major, ut patet ex *verb. d. art. 30.* **mit ei-
nem eintzigen, guten, tügendlichen Zeugen, als her-
nach von guten Zeugen und Weiſungen geſaget
iſt. ꝛc.** idemque exprimitur *in art. 23. Ord. crim.*
verb. **mit einem guten Zeugen erwieſen würde. ꝛc.**
dicitur autem teſtis omni exceptione major, cui
nulla exceptio objici poteſt, talis nempe, quæ le-
gibus eſt fundata, *art. 66. Ord. crim.* ibi: **gnugſa-
me Zeugen ſeynd die, die unbeleumbd, und ſonſten
mit keiner rechtmäßigen Urſache zu verwerffen
ſeynd.** Quare ſi teſtis ille unicus omni exceptio- 16
ne major non ſit, alia adhuc requiruntur admini-
cula, ad ſupplendam ipſius teſtis inhabilitatem,
Jac. Menoch. *l. 1. de præſumpt. qu. 89. n. 11.* Franc.
Caſon. *de indic. tr. 10. c. 1.* Joh. Zang. *d. c. 2. n. 32.*
Matth. Steph. *in not. ad art. 23. Ord. crimin. in fin.*
Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 5.*
Brun. *de indic. n. 317.*

Alterum eſt, ut teſtis hic unicus deponat de 17
actu immediato, *d. art. 30. Ord. crim.* verb. **ſo einer
in der Haupt-Sache die Miſſethat beweiſet. ꝛc.** &
art. 23. verb. **aber ſo die Haupt-Sache der Miſſe-
that mit einem guten Zeugen bewieſen würde. ꝛc.**
quod fieri intelligitur, ſi teſtis ſuæ aſſertionis ra-
tionem per ſenſum corporeum, rei convenientem,
reddat, quod nempe ipſemet delictum ab accuſa-
to vel inquiſito perpetrari viderit, & præſens in-
terfuerit, *l. teſtium. 14. C. de teſtib.* Matth. Steph.
in not. ad art. 23. Ord. crim. Joh. Zanger. *d. c. 2.
n. 20.* Quare ſi teſtis non de ipſo crimine deponat, 18
ſed de aliquo actu, quamvis ad delictum proxime
accedente, indicium ad torturam ſufficiens non
facit, *d. art. 30. Ord. crim. verſ.* **aber ſo einer etliche
Umſtände. ꝛc.** Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. quæſt. 22.
verſ. aut vero teſtis. &c.* Hippol. de Marſil. *conſil.
59. n. 6.* ſicuti nec illius teſtimonium idoneum ac
ſufficiens eſt, qui deponit de delicto, quod in ocu-
los cadit, & rationem reddit de alio ſenſu; veluti
ſi quis dixerit, reum occidiſſe, furtum feciſſe, aut
adulterium commiſiſſe, quia audiverit. Quale
teſtimonium certe nec ullius ponderis eſt, nec ſe-
miplenam probationem facit, aut indicium ad tor-
turam præbet, juxta tradita *Dd. in c. præterea. 27.
X. de teſtibus. c. literis. 12. X. de præſumpt. c. ſignifica-
ſti. 5. X. de adult.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 1. concl.
59. n. 1. & ſeqq.* Joh. Zang. *d. c. 2. n. 24.*

Tertium hujus indicii requiſitum eſt: ut teſtis 19
verbis dilucidis & indubitatis de crimine teſtifice-
tur: nam qui hæſitanter vel dubitanter deponit,
vacillat, aut ſibi ipſi contradicit, nihil certi probat,
nec

Digitized by Google

nec indicium ad torturam facit; quod vocabulum (gründlichen) innuit, *d. art. 30. Ord. crim.* nam dubitatio & incertitudo abſentiam & ignorantiam teſtis coarguit: nec ambigendum eſt, quin contra eum, qui variat & vacillat, maxima ſit ſuſpicio mendacii, Juſt. Reuber. *in tr. de teſtib. P. 3. n. 143.* Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 47.* Jac. Menoch. *l. 1. præſumpt. quæſt. 89. n. 10.*

Q. 3. Nominatio conſocii criminis quale faciat indicium adverſus nominatum?

20 Tertium indicium ad torturam ſufficiens oritur ex nominatione ſocii criminis, ſecundum jura ac leges qualificata. Quando nempe reus convictus, qui ſocios criminis habuit, eosdem rite nominaverit & detexerit: prout clara eſt ſanctio hac de re Imper. Carol. V. *in Ord. crim. art. 31. in pr.* ſo ein überwundener Miſſethäter, der in ſeiner Miſſethat Helffer gehabt, jemand im Gefängniß beſagt, der ihm zu ſeiner geübten, erfundenen Miſſethat geholffen habe, iſt auch eine Argwöhnigkeit wider den Beſagten. &c. Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. num. 47. & ſeqq.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 21. n. 4. & ſeqq.* Matth. Steph. *in notis ad d. art. 31. Ordin. crimin.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 40. & ſeqq.*

21 Dico autem indicium oriri adverſus aliquem ex rita & juſta nominatione conſocii criminis; non enim quælibet nominatio ſufficit ad quæſtionem imponendam, *arg. l. quoniam. 11. C. de teſtib. c. veniens. 10. X. de teſtib. c. 1. de confeſſ. l. ſicuti. 14. C. de quæſt.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. cent. 5. caſ. 474. n. 43. & ſeqq.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 3. concl. 1311. n. 1. & 18.* Sed juri ac legibus conformis, atque rite qualificata eſſe debet: quam voco eam, quæ adminicula & requiſita certa, & in ſanctione Carolina expreſſa habet conjuncta, quare in *d. art. 31. Ord. crim.* hæc verba apprime apponuntur: So fern bey ſolcher Beſagung nachfolgende Umſtände und Dinge gehalten und erfunden werden. ubi copulative quinque adminicula ſeu requiſita exiguntur, quæ concurrere debent, ut locus ſit torturæ.

22 *Primum* eſt: ne reus ſive ſocius criminis particulariter in ſpecie, vel de individuo, puta, de Titio vel Sejo, ſed generaliter de ſociis interrogetur, quinam ſocii criminis fuerint; de quo ita verba habent Caroli V. Imp. in §. erſtlich. *d. art. 31.* daß dem Sager die beklagte Perſon in der Marter mit Nahmen nicht fürgehalten, und er alſo auf dieſelbe Perſon ſonderlich nicht gefraget, oder gemartert worden ſey; ſondern daß er, in gemein gefraget, wer ihm zu ſeiner Miſſethat geholffen, den Beſagten von ihm ſelbſt bedacht und benannt habe. cujus requiſiti rationem reddunt *Dd.* Quod ſpecialis iſta, ſive in individuo facta interrogatio, non tam ſit requiſitio & interrogatio, quam ſuggeſtio, *l. 1. §. qui quæſtionem. ff. de qu.* gloſſ. *in l. prius. 17. & in l. ſi certus. 4. ff. ad SCtum Sylan.* Matth. Stephan. *in not. d. art. 31. n. 2.* Blanc. *in tr. de indic. n. 382.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 3. concl. 1311. n. 39.* Jac. Menoch. *d. caſ. 474. n. 53.*

Q. 4. Quatenus fas ſit judici interrogare reum de ſociis commiſſi criminis?

23 Pro exactiori autem hujus requiſiti declaratione notandum; *Primo*, judici fas eſſe interrogare reum de ſociis criminis commiſſi, uti manifeſtum redditur ex *verbis:* daß er in gemein gefraget werde, wer ihm zu ſeiner Miſſethat geholffen. quod tamen non ita ſimpliciter accipiendum, ut judici indifferenter ac ſemper hoc permiſſum ſit; ſed tum demum, ſi juſtam & rationabilem præſumptionem, quod nempe reus complices delicti habuerit, ſubeſſe arbitretur. Etſi enim ex textibus juris manifeſtis probari queat, facultatem interrogandi accuſatum ſeu inquiſitum de ſociis criminis, judici competere, ut *l. divus. 6. verſ. ſed & caput.* ibi: *cum apprehenderint latrones. ff. de cuſtod. reorum. l. 1. in pr.* ibi: *facti conſcios. C. de falſ. monet. l. prius. ff. ad SCtum Sylan. l. ult. C. de maleſ. & mathem. l. pæn. C. de feriis. & l. ult. ff. ad exhib.* Attamen cum alibi contrarium repeiatur 24 diſpoſitum, ut in *l. 16. §. 1. ff. de quæſt. l. ult. C. de accuſ. & l. quoniam. 11. C. de teſtib.* interpretes communiter concludunt, reos criminum regulariter quidem de ſociis interrogandos non eſſe; quandoque tamen interrogari de illis poſſe, Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 73. & ſeq.* Paris de Puteo *in tr. ſyndic.* verb. *tort. c. 1. n. 23.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. quæſt. 43. n. 56,* Nic. Boër. *dec. 319. verſ. ſed in caſibus.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 21. num. 3. verſ. dictum ſocii.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſolut. c. 12. n. 17.* Natta *lib. 1. conſil. 298. n. 2.* Quæ concluſio nititur textu in *l. qui ultimo.* 25 *29. ff. de pæn.* ubi JCtus Cajus: *Sape*, ait, *ideo ſervari ſolent rei poſt damnationem, ut ex his in alios quæſtio habeatur.* ubi particula (*ſape*) oſtendit, regulariter eos in ſocios non interrogari, certis tamen caſibus exceptis. Nam dictio illa ſpeciales ſignificat caſus contrarios, *l. ſervos. 47. ff. de condit. & demonſtr. l. ſape. 53. in pr. ff. de verb. ſign.* junct. *l. 1. §. ſed etſi. 2. verſ. & plerumque. ff. de tutel. & rat. diſtrah.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. num. 43.*

Ejusmodi vero caſus exceptos ponunt in criminibus nefandis, quæ vulgo excepta vocantur, 26 qualia ſunt crimen læſæ majeſtatis, rebellionis, ſacrilegii, aſſaſſinii, maleficii, latrocinii, adulterii, ſodomiæ, nefandæ libidinis, Jac. Menoch. *l. 2. de arbitr. judic. qu. cent. 5. caſ. 474. n. 27. & ſeqq.* Proſp. Farin. *d. q. 43. n. 59. & ſeqq.* Joſ. Maſcard. *de prob. d. concl. 1311. n. 21. & ſeqq.* quibus & alii addunt furtum cum effractione commiſſum, Joh. Zang. *d. c. 2. n. 75.*

Ad meo judicio rectius judicis arbitrio com- 27 mittitur, quando & in quibus delictis reus de ſociis criminis interrogari debeat: quod licitum putatur, quando delinquentem complices criminis habuiſſe, ex juſta & probabili cauſa conjecturari poteſt; unde & in homicidio aliisque ſimilibus delictis, ſi indicia adſint, quod in iis committendis plures intervenerint, de ſociis & complicibus reos interrogandos eſſe, nemo abſurdum dixerit, Proſp. Farin. *d. qu. 43. n. 110.* Lud. Peguer. *dec. crim. 5. n. 7.*

Secundo, tenendum quoque ex præmiſſis ar- 28 ticuli verbis, quod interrogatio & nominatio ſociorum criminis in tortura fieri debeat, *d. art. 31.* in verb. in der Marter. &c. nam extra torturam nominanti non creditur: cum ſocius ſit & particeps delicti, *l. quoniam liberi. 11. C. de teſtib. l. ult. C. de accuſat.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. qu. 21. n. 3. & 4.* Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 61.* Blanc. *in tr. de indic. n. 380.* Maſcard. *d. concl. 1311. n. 38.* quamvis ejusmodi nominatio extrajudicialis faciat indicium ad inquiſitionem, Matth. Steph. *in not. ad art. 31. n. 4.* cui ſi alia adminicula accedant, quin torturæ locus eſſe queat, dubium non eſt, Clar. *d. q. 21. n. 18.* Matth. Steph. *d. l.*

Tertio, interrogari debet reus de ſociis & 29 complicibus criminis generaliter, nulla certa perſona aut individuo expreſſo, *in verb. d. art. 31.*

Digitized by Google

**ſondern daß er ingemein gefraget werde, wer ihn
zu der Miſſethat geholffen. ꝛc.** proin, ſi judex inter-
roget reum de Titio vel Sempronio, licet eum ceu
criminis ſocium reus nominet; exinde tamen in-
dicium non oritur adverſus eum ad torturam ſuf-
ficiens: quia interrogatio non facta eſt generalis.

30 Quod ipſum tamen non aliter accipiendum, quam
ſi abſque cauſa & præſumptione juſta præcedente,
judex nominatim de certa perſona reum interro-
garet; quando vero talis interrogatio fit præce-
dente cauſa, argumento, vel præſumptione legiti-
ma, tum omni jure eam licitam eſſe, tradit Matth.
Steph. *in d. art. 31. n. 2. in fin.*

31 *Quarto* obſervandum porro, quod nomina-
tio ſocii criminis indicium ad torturam non præ-
beat, niſi interrogatio judicis præceſſerit; quo re-
ſpiciunt verba *d. art. 31.* **daß dem Sager die beklag-
te Perſon mit Nahmen nicht fürgehalten.** it. **daß er
in gemein gefraget. ꝛc.** nam ſi reus ſua ſponte no-
minaret ſocium, nullum hæc nominatio faceret
indicium, Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 59.* Grammat.
dec. 28. n. 11. ſiquidem nec teſti ſua ſponte depo-
nenti fides eſt adhibenda, gloſſ. & Bartol. *in l. le-
gatum. §. his verbis. ff. de his, quæ.* Jac. Menoch.
lib. 2. de arbitr. jud. qu. caſ. 474. n. 56. Farin. *d.
quæſt. 43. n. 189.*

32 *Alterum* requiſitum ſive adminiculum eſt, ut
reus, qui ſocium criminis nominavit, interrogetur
ulterius de loco & tempore, quo ſocius auxilium
præſtitit, aliisque circumſtantiis, ex quibus poſtea
deprehendere poteſt judex, an veriſimilis ſit pro-
ditio ſociorum, nec ne: prout diſpoſitum in *Ord.
crim. d. art. 31. verſ.* **zum andern.** ibi: **Zum an-
dren gebühret ſich, daß derſelbige Sager gar eigent-
lich gefraget werde, wie, wo, und wenn ihm der Be-
ſagte geholffen, und was Geſellſchafft er mit ihm ge-
habt habe; und in ſolchen ſoll man den Sager fra-
gen aller möglicher und nothdürfftiger Umſtände, die
nach Gelegenheit und Geſtalt ieder Sache, allerbeſt
zu nachfolgender Erfindung der Wahrheit dienſtlich
ſeyn mögen: die allhie beſchrieben werden, aber ein
ieder fleißiger Verſtändiger ſelbſt wohl bedencken
kan. ꝛc.**

33 Huc quoque pertinet, ut reus interrogetur
de tractatibus cum ſociis ac complicibus ſuis,
quosnam tractatus de patrando maleficio inter
ſeſe habuerint, quibusque verbis illi fuerint uſi in
conventione; *prout ſæpius a Scabinis reſponſum me-
mini:* **daß ſie für allen Dingen zu befragen, wie,
wo, und welcher Geſtalt, ſie ſich untereinander zu
ſolcher Unthat verglichen, und verbunden, was für
Worte und Reden ſie bey ſolcher Vergleichung ge-
braucht, und wie dieſelbe eigentlich gelautet.** de iis
namque circumſtantiis reus potiſſimum interro-
gari debet, ex quibus veriſimiliter judici conſtare
poteſt, an ei fides habenda ſit, nec ne, Zanger. *d. c.
2. n. 64.* Jac. Menoch. *d. caſ. 474. n. 58 & 59.* niſi
enim veriſimilia de ſociis dicat reus convictus, aſ-
ſertio ejus contra ſocios illos indicium ad tortu-
ram ſufficiens non facit, Henr. Bocer. *in tr. de
quæſt. & tort. c. 3. n. 46.*

34 *Tertium eſt*, ut judex diligenter inquirat,
utrum reus cum eo, quem ſocium dicit & de-
fert, graves ſimultates atque inimicitias exerceat;
quibus deprehenſis, reo nominanti tanquam ad-
verſario & inimico, fides habenda non eſt, *d.
art. 31.* **zum dritten gebühret ſichs zu erkunden, ob
der Sager in ſonderer Feindſchafft, Unwillen oder
Widerwertigkeit mit dem Beſagten ſtehe; denn wo
ſolche Feindſchafft, Unwillen oder Widerwertigkeit
öffentlich wäre, oder erkundiget würde: So wäre
dem Sager, ſolche Sage wider den Beſagten nicht
zu glauben, er zeige denn deshalben ſonſt ſo glaubli-
che redliche Urſachen und Wahrzeichen an, die man
auch in Erkundigung erfünde, die eine redliche An-
zeigung machen.** nam inimicus inimico nocere
velle & factis & verbis, præſumitur, Blanc. *de in-
dic. n. 106.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu 24. n. 25.*
quare fides quæſtioni inimicorum haberi non de-
bet, *l. 1. §. præterea. 24. ff. de quæſt.* Joh. Zang. *in tr. de
quæſt. & tort. c. 2. n. 66.* Matth. Stephan. *in not. ad
art. 31. n. 6. Ord. crim.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt.
& tort. c. 3. n. 46.*

Quartum requiſitum eſt, ut nominatus a reo 35
ſocius tali ſuſpicione gravetur, ut veriſimile ſit,
quod una crimen illud cum reo convicto, confeſ-
ſoque commiſerit: prout verba habent Imper.
Caroli V. in *Ord. crim. d. art. 31. verſ.* **zum vierten,
daß die beſagte Perſon alſo argwöhnlich ſey, daß
man ſich der beſagten Miſſethat zu ihr verſehen mö-
ge.** Lud. Carer. *in pract. crim. §. octavum indicium.
n. 13.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 3. concl. 1311. n. 16.
& 17.* Henr. Bocer. *d. c. 3. n. 46.* Matth. Steph. *in
not. ad d. art. 31. Ord. crim. n. 7.* Joh. Zanger. *d. c.
2. n. 68.* Jac. Menoch. *d. caſ. 474. n. 42.* quando
enim de bona nominati fama conſtat, indicium ex
nominatione rei ortum facillime diluitur, Zanger.
d. l. Menoch. & Maſcard. *d. l.*

Quintum denique adminiculum eſt, ut reus 36
in nominatione ſocii criminis perſeveret, eamque
non revocet, aut vacillet, *d. art. 13.* in verb. **zum
fünfften, ſo ſoll der Sager auf der Beſagung be-
ſtändig bleiben. ꝛc.** nam vacillans, nunc affirmans,
mox vero negans, perjuro haud abſimilis eſt:
ac proinde neque ad torturam, neque ad inqui-
ſitionem ſufficiens indicium præbet, Proſp. Fa-
rin. *d. q. 43. n. 185.* Joh. Zanger. *d. cap. 2. n. 70.*
Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de quæſt. n. 12.* Henr.
Bocer. *d. c. 3. n. 46. in fin.* perſeverare autem di-
citur, quando non territus tormentis & extra tor-
mentorum loca, illa non videns, nominationem
ratificat, usque ad mortem, Matth. Stephan. *d.
art. 31. n. 8.*

Hiſce ergo requiſitis ſive adminiculis concur- 37
rentibus, confeſſio rei convicti, de ſociis & com-
plicibus criminis, indicium ad torturam ſufficiens
facit: quibus econtra deficientibus, aut alterutro
tantummodo ceſſante, ad nominationem rei ad
tormenta aliquem rapiendum eſſe, haudquaquam
ſtatuendum eſt, Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort.
c. 2. num. 56. in fin.* veriſſima namque manet *Dd.*
concluſio, quod ad torturam ſufficiens indicium
non ſit ſola ac nuda rei nominatio, abſque admi-
niculis illis, de quibus hactenus dictum fuit, *arg.
l. quoniam. 11. C. de teſtib. c. veniens. 10. X. de teſtib.
l. ſicuti. 4. C. de quæſt.* Petr. Binsfelt. *in tr. de confeſſ.
malefic. in 2. membr. concl. 5. p. 263.* Joſ. Maſcard. *de
probat. vol. 3. conc. 1311. n. 1.* Henr. Bocer. *in tr. de
qu. & tort. c. 3. n. 45.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud.
quæſt. l. 2. cent. 5. caſ. 474. n. 43. & ſeq.* Blanc. *de
indic. n. 385.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5.
qu. 43. n. 34. & 56.* Etenim quia alias unius ho- 38
minis ſive teſtis, omni exceptione non majoris,
teſtimonium, ad quæſtionem habendam ſufficiens
non eſt, *l. maritus. 20. ff. de quæſt.* utique multo mi-
nus teſtimonio hominis de crimine convicti, ju-
dex moveri debet, ut ex eo ſolo torturæ ſubmittat
eum, quem reus criminis ſocium dixit. Accedit,
quod

Digitized by Google

quod reus jam convictus & confeſſus infamis ſit, cujus teſtimonium pro idoneo neutiquam haberi poteſt, *l. 3. §. L. Julia. 5. & l. 20. ff. de teſtib.* Bocer. *d. c. 3. n. 45.*

39 Hæcque Dd. concluſio *ampliatur* (1.) Si plures correi aliquem nominent: nam neque duorum, pluriumve reorum aſſertio de criminis complicibus, ad habendam quæſtionem indicium facit; uti probat ex *c. ſicut. 9. ext. de teſtib. & c. 1. de teſtib. in 6to.* Henr. Bocer. *d. c. 2. n. 51.* Joh. Zang. *d. c. 2. n. 53.* ubi rationem hujus ampliationis reddit: quod, licet plures correi extent, una tamen ſit qualitas indicii; ad hoc autem, ut indicia dicantur plura, requiri diverſitatem inter unum & aliud, non vero, quod ſint ejusdem generis, prout ſunt plures ſocii, qui propterea unum & idem faciunt indicium.

40 *Ampliatur* (2.) in aſſertione rei convicti, confeſſique de mandatore delicti: veluti ſi homicida dicat, Titii mandato ſe Mævium occidiſſe: ex ſola enim & nuda hac nominatione & aſſertione indicium ſufficiens ad torturam haudquaquam oritur: ſunt namque mandatarius & mandans ſocii criminis, quare non aliter fides quæſtioni habenda eſt, quam concurrentibus adminiculis iis, quæ in nominatione ſociorum criminis ſanctio Carolina poſtulat, in *ſæpe allegato art. 31. Ord. crim.* Hipp. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 37. & ſeqq.* Ægid. Boſſ. *in tit. de indic. n. 154. & 155.* ubi dicit, quod, licet mandatum de ſui natura connumerari poſſit inter delicta occulta, & difficilis probationis; non tamen per hoc ſequeretur, quod mandatarius ſit integer teſtis, ac omni exceptione major, Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 15. n. 18.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. qu. 44. n. 2.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 52.* ubi reſpondet ad contraria. Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 21. n. 21.*

Q. 5. Quale indicium ad torturam faciat confeſſio rei extrajudicialis?

41 Quartum indicium oritur ex confeſſione rei extrajudiciali: quando nempe duobus teſtibus quis convincitur, de crimine delato, cujus inſimulatur, ultro, nemine cogente, extra judicium per colloquia ſe jactaſſe, illudque fuiſſe
42 confeſſum. Etſi enim Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 24.* hoc impugnare, confeſſionemque rei propriam extra judicium factam, non niſi veriſimile atque remotum indicium eſſe, ac proinde absque aliis adminiculis concurrentibus ad torturam minus ſufficiens, probare conetur: contrarium tamen ab *Interpp.* communiter receptum eſt, qui ad unum fere omnes hoc indicium propinquum, & ad quæſtionem habendam idoneum, ac ſufficiens arbitrantur, ut ipſemet Bocer. fatetur *d. l.* Blanc. *de indic. n. 204.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 8.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4. n. 38.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent. §. ult. qu. 21. n. 31.* Franc. Viv. *l. 1. comm. opin.* in verb. *confeſſio facta.* Jac. Menoch. *l. 1. de præſumpt. qu. 89. n. 14. & ſeqq.*
43 *& l. 2. de arbitr. judic. qu. caſ. 331.* Quod ſane in Imperio Romano-Germanico hodie minus dubium habet: ob textum clarum in *ſanctione Carol. crimin. artic. 32.* verb. **ſo einer, wie vor von ganzer Weiſung geſagt iſt, gnugſam überwieſen wird, daß er von ihm ſelbſt Ruhms, oder ander Weiſe ungenöther Ding geſagt hat, daß er die beklagte, oder verdachte Miſſethat gethan, und es wäre eine ſolche Perſon, daß man ſich derſelben That zu ihr verſehen mag, wird auch für redliche Anzeigung der Miſſethat gehalten, und iſt peinlich darauf zu fragen.**

Eatenus tamen Henr. Bocero facillime largior, nudam confeſſionem extrajudicialem; ad torturam ſufficiens indicium non eſſe, quatenus ea debito modo qualificata non eſt; etenim quo ſufficienter ſuſpectum reddat reum confeſſio extrajudicialis, certa quædam ponunt jura requiſita: 44
Primo, ut ſit ſpecialis de certo aliquo delicto, prout verba innuunt, (**daß er die beklagte oder verdachte Miſſethat gethan.**) neque enim ſufficit, ſi quis faſſus eſſet, ſe occidiſſe, vel furtum commiſiſſe, niſi etiam dixerit, quem occiderit, & quidnam ſubtraxerit, quo in loco, & quo tempore: & exploratum ſit, eum hominem occiſum, vel hoc, non aliud, eo in loco & tempore ſubtractum fuiſſe, Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 39.* Matth. Steph. *in notis ad art. 32. Ord. crim.* Jac. Menoch. *d. qu. 89. num. 20.* Brun. *de indic. P. 1. q. 3. n. 16.* Ant. Gomez. *d. c. 13. n. 8. verſ. limita.*

Secunda, ut reus talis ſit perſona, in quam 45
ſuſpicio criminis facile cadere poteſt: ſicut verba habent *art. 32.* **und es wäre eine ſolche Perſon, daß man ſich derſelben That zu ihr verſehen mag. ꝛc.** & *ibidem* Matth. Steph. ubi dicit, ſanctionem Carolinam non recipere ſolam confeſſionem alicujus, ſed præter eam deſiderare aliud etiam indicium in conditione ſcilicet perſonæ, de crimine ejusmodi ſuſpectæ poſitum.

Tertio requirit quoque *Ord. crim. d. art. 32.* 46
ut quis ſerio, & quo fortis viri ſive audacis opinionem venetur, delictum ſe perpetraſſe confeſſus ſit, non etiam riſus, joci, dicisve cauſa, *in verb.* **daß er von ihm ſelbſt Ruhms, oder ander Weiſe, ungenöther Ding geſagt hat, daß er die beklagte Miſſethat gethan.** nam qui jocoſe loquitur, haud immerito veniam meretur, Matth. Steph. *d. l.*

Addunt inſuper alii, confeſſionem extraju- 47
dicialem tum demum facere indicium ſufficiens ad torturam, ſi reus ante torturam confeſſionem illam non revocaverit, Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 40.* Hippol. de Marſil. *ſing. 310.* Ant. Gabr. *l. 1. concl. comm. tit. de confeſſ. concl. 1. n. 55.* Jac. Menoch. *d. præſumpt. 89. n. 25.* Sed ſcrupulo non caret hæc *Dd.* aſſertio, prout demonſtrat Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 25. verſ. de eo quoque.* ac contrarium in practica ſervari,
teſtatur Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 21. n. 31.* Nam 48
ſi ſola revocatio indicium tolleret, nunquam eſſet locus communi concluſioni, propter hoc enim devenitur ad torturam, quia revocatur confeſſio, nam ſi reus non revocaret, non eſſet opus tortura.
Quod ſi tamen reus revocando hujusmodi confeſ- 49
ſionem, doceret de errore, talem revocationem ei prodeſſe debere, ſtatuerem cum Jul. Clar. *d. qu. 21. n. 33. in fin.*

Quintum indicium præbent minæ, quas 50
reus jactaſſe dicitur ei, qui cæſus eſt, aut trucidatus: tum enim, ſi effectus ſequatur, ſufficiens inde ad torturam oritur indicium adverſus minantem: de quo ita loquitur Imper. Carol. V. in *Ord. crim. Artic. 32.* **oder ſolche Miſſethat vor der Geſchicht zu thun gedrohet hätte, und die That auch darauf in kurtzer Zeit erfolget wäre; und es wäre eine ſolche Perſon, daß man ſich derſelben That zu ihr verſehen mag, wird auch für redliche Anzeigung der Miſſethat gehalten, und iſt peinlich darauf zu fragen.** cum quo concordat *articul. 44.* **von Zauberey,**

Q. 6. Minæ an & quando faciant indicium?

Digitized by Google

beren, gnugſame Anzeigung. Matth. Steph. *in not. ad d. art. 32.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 44.* Gandin. *in tr. de maleſic. rubr. de præſumpt. & indic. n. 23.* Specul. *rubr. de præſumpt. §. ſpecies. n. 7. in fin.*

51 Quia vero indicium hoc admodum periculoſum eſt, quippe cum homines ſæpe nil minus faciant, quam quod minas ſuas exequantur, *arg. c. quod dicitur. 4. extr. de verb. ſignif.* Jaſon *ad l. 1. n. 46. ff. de offic. ejus, cui mand.* Aymon. Cravett. *conſ. 35. n. 1.* & iracundia agitatus minas de crimine perpetrando ſæpe jactet, ipſo tamen animi fervore paulo poſt diſcuſſo, cohibeat manus, & abſtineat a facinore illo, quod forſan ab alio poſtea committitur: ut arguit exemplum relatum a Paris de Puteo *in tract. ſyndic.* verb. *tortura. verſ. an ſi quis dixerit.* & Nic. Boër. *deciſ. 166. n. 3.* ubi ſcribunt, quod mulier quædam per feneſtram proſpiciens, alicui prætereunti, quem odio proſequebatur, dixerit: crura tibi ſuccidi curabo brevi; quas minas cum alius quiſpiam oſor illius, cui ea mulier minata fuerat, audiſſet, arrepta occaſione vulneribus eundem confecerit: ipſam vero mulierem probatis illis minis captam fuiſſe, & tormentis ſuppoſitam, quorum cruciatu confeſſa ſit, ſuo mandato illi homini vulnera illata eſſe, proindeque ipſam ſupplicio fuiſſe affectam: at paulo poſt innocen-
52 tiam ejus detectam eſſe. Ideo Imp. Carol. V. ex minis tantummodo certo modo qualificatis, indicium oriri ad torturam, voluit *d. art. 32.* ſi nempe *primo*, qui certum aliquod delictum minatus eſt, dicendo, ſe velle aliquem necare, pedes aut brachia confringere, aut in alicujus domum vel horreum ignem injicere, (*uti verb. Imp. innuunt* ſolche Miſſethat vor der Geſchicht zu thun gedrohet hätte.) quæ verba certum ac denominatum aliquod delictum denotant. Nam ſi quis in genere vindictam, aut damnum minetur, (ut communiter fieri ſolet hiſce verbis: Ich will es gedencken. vel, Ich will es wiederum rächen. ꝛc.) vix certum oriri inde poterit indicium ad crimen, quod ſpecialiter nomi-
53 natum non fuit. Quare hoc caſu, alia concurrant adminicula, neceſſe eſt, uti colligitur ex *art. 25. §.* zum fünfften. *verb.* vorgehender Draue. junct. *art. 27. Ord. crim.* quem textum (qui alias *dict. art. 32.* e diametro contrariari videtur) de generalibus minis accipiendum eſſe, patet ex verbis præcedentibus, Neid, Feindſchafft. ꝛc. Dico ergo, minas ſolummodo ſpeciales certi alicujus criminis, indicium facere ad torturam, *d. art. 32.* non autem minas generales, *art. 25. Ord. crim.*

54 *Secundo*, quando factæ ſunt minæ ab eo, qui illas conſuevit exequi, aut in quem ſiniſtra ſuſpicio de minis exequendis cadere poteſt, juxta verb *art. 32.* und es wäre eine ſolche Perſon, daß man ſich derſelben That zu ihr verſehen mag. ꝛc. ubi Matth. Stephan. *in fin.* Franc. Brun. *in tr. de indic. P. 1. q. 3. n. 33.* Hippol. de Marſil. *in pr. crim. §. diligenter. n. 85.* Blanc. *in tr. de indic. num. 183.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 44.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. cent. 4. caſ. 361. n. 39.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 11. verſ. & idem eſt, quando.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent. §. ult. quæſt. 21. num. 37.*

55 *Tertio*, ſi maleficium, de quo minatus eſt, mox ſubſecutum fuerit, *d. art. 32.* in verb. und die That auch darauf in kurtzer Zeit erfolget wäre. ꝛc. quæ verba etiam exprimuntur in *art. 44. Ordin. crimin.* wenn jemand zu bezaubern gedräuet, und dem Bedraueten dergleichen geſchicht. ꝛc. Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 44.* Profſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit 5. quæſt. 50. num. 23. & ſeqq.* quodnam vero modicum tempus hic dicatur, quia jure determinatum non eſt, arbitrio judicis relinquendum eſſe, tradit Zanger. *d. l. num. 45.* allegans ad hoc Cagnol. *in l. quicquid. num. 12. ff. de reg. jur.* idque veriſſimum puto, per *l. 1. §. 2. ff. de jur. deliber.*

Sextum indicium ad torturam ſuffi- 56
ciens atque idoneum facit, quando reus per pactionem aut tranſactionem pretio numerato, offenſum in gratiam reducit: prout *Interpp.* ſentiunt communiter, Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. num. 187.* Franc. Brun. *in tr. de indic. P. 1. q. 3. num. 27.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 116.* Ant. Gabriel *lib. 7. comm. concl. tit. de maleſic. concl. 23.* Jac. Menoch. *lib. 1. de præſumpt. q. 89. num. 8.* Nam tranſigens pretio, etiam modico, cenſetur non fuiſſe tranſacturus, niſi cogente & impellente criminis patrati conſcientia, & ita ſaltem fictione juris pro confeſſo habetur, *l. in fiſci. 4. ff. de jure fiſci. l. furti. 6. §. pactusque. 3. ff. de his, qui not. infam. l. ult. ff. de prævaricat.*

Q. 7. Tranſactio cum offenſo quando indicium faciat ad torturam?

Diſtinguunt tamen varie circa hoc indicium 57
Interpp. veluti an ipſemet reus; an vero ejus nomine alius de crimine paciſcatur, vel tranſigat, *poſt alios* Menoch. *d. q. 89. num. 87.* it. an crimen ſit capitale, vel non capitale. Num de eo tranſigere vel paciſci jure liceat, nec ne, Anton. Gabriel *d. concl. 23. n. 5.* Joh. Baptiſta a Villalob. *in comm. opin. ſub lit. T. n. 121.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 56. & ſeqq.* ubi etiam rationes hujus diſtinctionis adducit, Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 21. n. 38.* At rejectis hiſce diſtinctioni- 58
bus, ſententiæ Octav. Vulpel. *in tr. de pace q. 27. n. 7. & ſeqq.* & Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 121.* lubens ſubſcribo, qui generaliter, ac indifferenter ſtatuunt, quod indicium commiſſi criminis ſit ad torturam ſufficiens: ſi reus, qui de crimine inculpatur, tranſigat, vel paciſcatur cum eo, a quo ſui accuſationem metuit: etiamſi crimen ſit ejusmodi, de quo tranſigere vel paciſci licet. Etſi enim de crimine capitali, excepto adulterio, tranſigere vel paciſci prohibitum non ſit, *l. tranſigere. 18. C. de tranſact.* eaque tranſactione reus adverſus accuſatorem ſe tueri queat, nec pœna puniatur, quæ alias accuſatorem corrumpenti infligitur, Anton. Delrio *ad d. l. tranſigere. 17. num. 62. C. de tranſact.* Attamen hoc manet, quod tranſactio hæc inducat 59
præſumptam delicti probationem, Zanger. *d. c. 2. num. 122.* qua ſtante judex ex officio inquirere, ad torturam devenire, reumque confeſſum condemnare poteſt; cum pacta privatorum juri publico derogare non poſſint, *l. 45. §. ult. ff. de regul. jur. l. jus publicum. 30. ff. de pact. l. quod bonis. 15. §. 1. & l. Sejus. & 27. ff. ad L. Falc.*

Per id tamen haudquaquam judicis arbitrium 60
excluſum eſſe volo; qui ſi ex juſta ac rationabili cauſa, (veluti quod tranſactio facta ſit gratis, aut cum expreſſa proteſtatione, quod per hanc crimen reus fateri nolit, vel ad redimendam vexam, & evitandum onus ſumptuum ac litis) aliiſque circumſtantiis levitatem indicii, reique innocentiam

Digitized by Google

tiam deprehendat; quin veniam reus mereri debeat, ambigendum prorſus non eſt: *prout ſæpius obſervatum ſcio.*

Q. 8. Auxilium facinoroſis præſtitum an & quando ſufficiens ſit ad torturam indicium?

61 SEPTIMO, indicium præterea ad torturam præbet Auxilium & Præſidium hominibus facinoroſis præſtitum; ut: ſi quis eos ſcienter & doloſe receperit, delictum occultaverit, res ablatas vendiderit, de iisdem participaverit, aliove modo iis adjumenta ſubminiſtraverit: qua de re clara extat ſanctio Carolin. in *art. 40. Ord. crim.* ſo einer wiſſentlich oder gefährlicher Weiſe von geraubtem oder geſtohlenem Guth, Beute oder Theil nimmt; oder ſo einer die Thäter wiſſentlich und gefährlicher Weiſe ätzt und tränckt; auch die Thäter oder obgemeld unrecht Guth gar, oder zum Theil wiſſentlich annimmt, heimlich verbirget, beherberget, verkaufft, oder vertreibet; oder ſo iemand den Thätern ſonſt in andere dergleichen Wege gefährliche Förderung, Rath oder Beyſtand thut, oder in ihren Thaten unziemliche Gemeinſchafft mit ihnen hätte: iſt auch eine Anzeigung peinlich zu fragen. ꝛc.

62 qui textus licet de furto & rapina proprie loquatur, attamen quin idem in aliis criminibus obtineat, dubium non eſt. Nam ut Jac. Cujac. ait, *in parat. C. de iis, qui latron. vel al. crim. reos occult.* hoc natura ſimile fit, facere ſcelus & probare; unde & receptatores furum pari cum furibus puniendos pœna, dicitur in *l. eos. 14. C. de furt. & l. 1. ff. de recept.* Jul. Clar. *in pr. §. ult. qu. 90. n. ult.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 131. & 186.* Marc. Ant. Blanc. *de indic. n. 202.* Jac. Menoch. *de præſumpt. l. 1. q. 89. n. 168.*

63 Quod ipſum tamen duplici modo limitandum eſſe puto: 1. ut adverſus eos ſolum indicium oriatur, qui ſcienter & doloſe facinoroſos receptant, iisve auxilium & opem præbent, ut patet ex verb. *d. art. 40.* wiſſentlich und gefährlicher Weiſe. ꝛc. nam qui ignoranter aut coacte hoc faciunt, pœnam non merentur; ac proinde ex hoc, quod auxilium præſtiterint maleficis, contra eos nullum indicium eſt ad torturam, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 40.* Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 191.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 68.*

64 2. Ceſſat hoc indicium, quando judex pro diſcretione ſua animadvertit, non tam doloſe & animo delictum approbandi, quam alia quadam rationabili ex cauſa auxilium fuiſſe præſtitum: nam ex mente & intentione receptatoris vel auxiliatoris de hoc judicandum eſt. Unde fit, ut indi- 65
cium ſufficiens ad torturam non oriatur adverſus eos, qui fugam reorum juvant; quia hoc ex commiſeratione facere præſumuntur, *l. 7. §. idem Labeo quærit. 7. ff. de dol. mal. §. ult. Inſt. de L. Aquil.* Niſi circumſtantiæ contrariam inducant præſumptionem; ut ſæpiſſime fit in furto & rapina, ubi lucrum ſperatur, Bocer. *d. c. 3. n 71.* Sic & veniam 66
merentur, & ſuſpectos ſeſe non reddunt, qui criminis reum, cognatum vel affinem ſuum, recipiunt, Joh. Zang. *d. c. 2. n. 131.* Gandin. *de maleſic. rubr. de præſumpt. n. 18.* Blanc. *de indic. n. 202.* quamvis nec hoc ſemper indubitate procedat, *l. 2. ff. de recept.* Bocer. *d. c. 3. n. 69.* ut ſic judicis arbitrio relinquendum exiſtimem, an indicium hoc caſu ſufficiens oriatur adverſus receptatorem, nec ne.

Huic indicio addi quoque poteſt illud: Si quis 67
reorum cauſis aperte faveat, & inſcio magiſtratu captivi, pretio interveniente pro liberatione ejus paciſcatur, & pretium ſibi vel numerari ſinat, aut pro eo fidejubeat: quæ duo ſive conjunctim, ſive disjunctim appareant, indubitatum indicium faciunt auxilii præſtiti, ex quo judex tuto ad tormenta devenire poteſt, *d. art. 40. Ord. crim.* 9. wenn einer Gefangene. verb. ſo ein Verdächtlicher, dem man in der Sache nicht viel Guts vertrauet, aber partheyliſch, und auf der Thäter Seiten aus guten Urſachen hält, ohne Vorwiſſen der Gefangenen Obrigkeit, Vorträge und Schatzung gemacht, und die Schatzung annimmt, oder Bürge darüber wird: Dieſe Dinge ſind Wahrzeichen, die eine redliche Anzeigung der miſſethätigen Hülffe halber machen, und peinlich zu fragen. ubi Matth. Steph. & Ge. Rem. *in nemeſ. Karul.*

Hæc ſunt principaliora indicia propinqua, certa & ad torturam ſufficientia, omnibus criminibus communia, ex quibus de aliis quoque, pro ratione circumſtantiarum cujusque facti & criminis ſeſe offerentibus, prudens judex facillime judicare poterit, *arg. art. 24. Ord. crim.* 68

QUÆSTIO CXXII.

De Indiciis, quæ ſingulis Criminibus peculiaria, & ad Torturam inferendam ſufficientia habentur.

SUMMARIA.

1. Indicia hac varia ac difformia ſunt.
2. In crimine homicidii ſuſpectus eſt, qui in loco delicti deprehenditur cum armis aut veſtibus ſanguine conſperſis, n. 3. 4.
5. Aut qui ex rebus occiſi quid aſportaverit, vel vendiderit.
6. Modo delatus contrarium docere nequeat.
7. Confeſſio occiſoris allegantis moderamen inculpatæ tutelæ, facit indicium ad torturam, n. 8. 9.
10. Obſerv. Scab. Lipſ.
11. Homicidii in rixa perpetrati indicium eſt, ſi quis cum interfecto altercaverit, eumque percuſſerit, n. 12.
13. Nemo torquendus propterea, quod rixæ interfuerit.
14. Sufficiens hoc caſu indicium eſt, ſi alicujus enſis vulneri accommodetur.
15. Emptio veneni quando & quatenus faciat indicium veneficii adverſus ementem, n. 16. 17. 18.
19. Infanticidii indicium eſt, ſi virginis uterus intumeſcat & mox macra exiſtat.
20. Modo certa accedant requiſita, n. 21.
22. Fœmina lac in mammis habens, quatenus ſit gravata ad torturam, n. 23. 24.
25. Occultatio impregnationis & puerperii indicium facit ad torturam, n. 26.
27. Obſerv. Scab. Lipſ.
28. Sufficiens indicium non eſt ad torturam, ſi in præſentia rei ſuſpecti, cadaver ſanguinem effundat, n. 29. 30. 31. 32. 33. 34.
35. Sent. Scab. Lipſ.
36. Niſi alia concurrant adminicula.
37. Reſp. Scab. Lipſ.
38. Sepultura non facit indicium contra ſepelientem.

Digitized by Google

39. Furti & rapinæ indicium num oriatur adverſus eum, qui rem ſubtractam poſſidet, & titulum docere nequit, n. 40.

41. Titulum poſſeſſionis an hoc caſu poſſeſſor docere teneatur, n. 42.

43. Obſerv. Scab. Lipſ.

44. Quando & quibus caſibus hoc indicium ſufficiens non ſit, n. 45. 46. 47.

48. Reſponſum Scab. Lipſ.

49. Qui magnos ſumptus facit, aut ſubito locuples exiſtit, quando fiat ſuſpectus de furto aut rapina, n. 50. 51. 52.

53. Claves adulterinæ quando faciant aliquem ſuſpectum de furto, n. 54.

55. Confeſſus aut convictus de uno furto, deprehenſus in loco furti alterius commiſſi, de eo quoque ſuſpectus eſt.

56. Admodum gravatur qui viſus eſt ſub pallio quid portare, n. 57.

58. Suſpectus eſt is de furto, cujus ſcalæ reperiuntur poſitæ ad feneſtram domus, ubi furtum fuit commiſſum.

59. Ex auxilio furibus præſtito quale oriatur indicium.

60. Sortilegii indicia quænam ſint, n. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68.

69. Quid habendum de indicio, quo ſagæ per lictorem in aquam abjiciuntur.

70. Indicia adulterii & ſtupri quænam ſint, n. 71. 72. 73. 74. 75. 76.

77. Confeſſio unius adulteri num faciat indicium adverſus coadulterantem, n. 78.

79. Sent. Scab. Lipſ.

80. Indicium incendii quodnam, n. 81. 82.

83. Proditionis indicium.

84. Indicium falſificationis monetæ, quodnam.

85. Ex principalioribus indiciis de aliis quoque judicandum eſt.

DUPLICITER potiſſimum indicia ad torturam habendam conſiderari poſſe, dixi *quæſt. 120. n. 9.* nempe quatenus vel omnibus delictis ſunt communia: vel certorum criminum propria, *rubr. art. 25. & 33. Ord. crim.* Matth. Stephan. *ad d. art. 25.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 15.* Perſpectis itaque indiciis communibus, de hiſce quoque paucis agendum reſtat.

1 Licet autem certo certius ſit, indicia hæc perinde ac illa, pro circumſtantiarum mutatione varia ac difformia eſſe, nec omnia enumerari poſſe; attamen quum frequentiorum quorundam delictorum indicia communiora referat ſanctio Carolina, quibus & alia vulgo *Interpp.* addunt; eadem, ac quidem principaliora hic repetere lubet: de aliis remitto lectorem benevolum ad *Dd.* qui ex profeſſo de indiciis ſcripſerunt.

Q. 1. Quænam ſint indicia principaliora ad torturam ſufficientia in crimine homicidii?

2 Ac primo in crimine homicidii, indicio ad torturam ſufficienti gravatum eſſe putat Carolus V. Imper. eum, qui eo loco & tempore, temporisque momento, quo homo necatus dicitur, aut propinquo, viſus vel deprehenſus fuit cum armis, aut veſtimentis ſanguine conſperſis, in *art. 33. Ord. crim.* ibi: *item*: ſo der Verdachte und Beklagte des Mords halber, um dieſelbige Zeit, als der Mord geſchehen, verdächtiger Weiſe, mit blutigen Kleidern oder Waffen geſehen worden, das iſt für eine redliche Anzeigung anzunehmen, und peinliche Frage zu gebrauchen. rc. etenim ſi quis deprehendatur in loco, ubi homicidium fuit perpetratum, exinde oriri indicium, dixi *ſupra quæſt. 120. n. 30.* quod tamen remotum eſt, & per ſe abſque aliis adminiculis ad torturam haudquaquam ſufficit, *art. 25. verſ.* zum andern. junct. *art.*
3 *27. Ord. crim.* Si vero hoc accedat, ut deprehenſus fuerit viſus cum veſtimentis, aut armis, ſanguine madefactis, nemo negabit, tum reum ſatis ſuſpectum eſſe, & prægnanti ſuſpicione gravatum, ac propterea torturæ ſubjiciendum, Hippol. de Marſil. *in rubr. C. de probat. n. 237.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 153.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol 2. concl. 867. n. 25.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. cent. 3. caſ. 270. n. 18.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. qu. 52. n. 50. & ſeqq.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 21. n. 40.* ubi dicit: ſi aliquis viſus ſit ex aliqua domo gladio ſanguinolento, & cum facie pallida, quæ domus non habeat niſi unicum oſtium, & intus reperiatur homo mortuus: tale indicium eſſe ad condemnationem ſufficiens. Quod ipſum tamen poſtea reſtringit ad 4
pœnam extraordinariam: nec immerito, quia ex præſumptionibus etiam indubitatis, mortis ſupplicio nemo puniendus eſt, *art. 22. Ord. crim.* Sed non video, quare extraordinaria pœna hoc caſu ſit reo imponenda, cum per tormenta veritas ac confeſſio tuto erui queat.

Quin & ſi quis ipſemet cum gladio ſanguinolento in loco homicidii perpetrati non deprehendatur; ſi tamen culter aut enſis ejus ſanguine madefactus ibidem reperiatur, non minus eum criminis ſontem præſumi, niſi demonſtrare queat, ſe enſem alteri commodaſſe, vel ſibi ſubtractum fuiſſe, dixi *qu. præc. n. 6. 7. 8.* Conſentit Joh. Zang. *d. c. 2. n. 154.*

Huic indicio Imperator Carolus V. addit & il- 5
lud: *Si quis ex interempti rebus quid acceperit, asportaverit, vendiderit, aliove modo alienaverit, aut penes ſe retinuerit, d. art. 33. Ord. crim.* in verb. oder ob er des Ermordeten Haab genommen, verkaufft, vergeben, oder noch bey ihm hätte: das iſt für ein redlich Anzeigen anzunehmen, und peinliche Frage zu gebrauchen. rc. ubi Matth. Stephan. & Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 155.*

Sed hæc duo indicia diluuntur, ſi delatus con- 6
traria argumenta & præſumptiones adducendo probet, ſe juſto titulo res eas poſſidere; vel alios quoque in loco delicti adfuiſſe, ac homicidium in rixa perpetratum fuiſſe, unde veſtes ipſius ſanguine fuerint conſperſæ. &c. quæ probationes admittuntur, diſponente ita Imperatore *d. art. 33. in fin.* er könte denn ſolchen Verdacht mit glaubiger Anzeigung oder Beweiſung ableinen, das ſoll vor aller peinlichen Frage gehöret werden. vide Nicol. Boër. *dec. 156. n. 2.* Jac. Menoch. *l. 1. præſumpt. qu. 89. n. 100.*

Præterea in homicidii crimine ſufficiens indi- 7
cium facit *confeſſio rei, aſſerentis, ſe ad defenſionem necaſſe:* Hæc confeſſio quia pura non eſt, ſed qualificata, ad condemnationem perveniri haud poterit; quia tum demum gladii pœna irroganda venit, ſi reus pure confeſſus, aut probationibus luce meridiana clariorib. convictus fuerit, *l. ſciant. 25. C. de prob.* Anc r. G il. *l. 1. de pac. publ. c. 17 n. 3.* Joh. Harppr. *ad §. item L. Cornel. de ſicariis. n. 108. Inſt. de publ. jud.* Quare rectiſſime hoc caſu faciet judex, reum torturæ ſubjiciendo, ad eruendam veritatem, an doloſe, vel ex defenſione occiderit, Bartol. *in l. Aurelius. §. item quæſt. ff. de libertat.*

Digitized by Google

rat. leg. Nic. Boër. *dec. 164. n. 15.* Joh. Zanger. *in*
8 *tr. de qu. & tort. c. 1. n. 83. in fin.* quod in foro Sax. minus dubium eſt, ob claram diſpoſitionem D. Auguſti Elect. Sax. in *Conſt 8. P. 4.* in verb. **Dennoch aber, ſo ſeynd unſere Verordnete deſſen einig, daß zu Erkundigung der Wahrheit diſsfalls, dem, der ſich zur That bekennet, und doch der Defenſion halber nichts beweiſen kan, die ſcharffe Frage zu erkennen ſeyn ſoll.**

9 Probe tamen notandum, ad torturam tum demum eſſe deveniendum hoc caſu, ſi aliæ probationes defenſionis deficiant, *in verb.* **Und doch der Defenſion halber nichts beweiſen kan.** Quod exaudiendum quoque puto de præſumptionibus & conjecturis, quibus defenſio probari poteſt, *d. Conſt. 8. P. 4.* quoniam contra dolum præſumptum contraria probatio præſumptiva recipitur, Jaſon *in l. ut vim. 3. ff. de juſt. & jur. num. 7.* & ad probandam innocentiam ſufficiunt probationes imperfectæ & fictæ, Henr. Bocer. *l. 2. de duello. c. 10. n. 86.* Nic. Boër. *d. deciſ. 164. n. 7.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. ult. theſ. 9. lit. C.* Matth. Weſenb. *parat. 1. conſ. 19. n. 61. & ſeq.* Andr. Gail. *l. 1. de pac. publ c. 15. n. 21. & c. 16. n. 22.* Quin & conſultius facit judex, homicidii reum præſumptionibus & conjecturis defenſionem docentem, a pœna mortis abſolvendo, & extra ordinem puniendo, quam tormentis ſubjiciendo: ne forſan, ſi in tortura defenſionem cum omnibus qualitatibus obtinuerit, omnem plane pœnam evadat, ut monet Hartm. Piſtor. *obſerv. 125. n. 23.*

10 *Quare nec Domini Scabini hoc caſu torturam decernere ſolent, niſi probationes ac præſumptiones reliquæ deficiant: prout patet ex eorundem reſponſis adductis ſupra P. 1. qu. 33. n. 74. & ſeqq.*

11 Similiter homicidii in rixa commiſſi indicium oritur ex eo, quod accuſatus vel inquiſitus viſus fuit cum interfecto altercare, eique cultello, gladio, vel alio armorum genere vim inferre. Militat enim præſumptio contra eum, qui rixæ autor eſt, & inimicus occiſi: cui præſumptioni ſi hoc indicium ſuffragetur, quod nempe percuſſerit, dubium non erit, quin reus ſatis gravetur ad ſuſtinendam torturam, Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 161. & 162.*

Q. 2. Indicia homicidii in rixa commiſſi quænam ſint?

12 Quod maxime verum eſt, ſi arma, quibus uſus eſt percuſſor, ſanguinolenta fuerint, *art. 34. Ord. crim.* in verb. **Iſt denn der Verdachte bey dem Schlagen, auch mit dem Entleibten widerwärtig geweſt, ſein Meſſer genommen, und auf den Entleibten geſtochen, gehauen, oder ſonſten mit gefährlichen Streichen geſchlagen, ſolches iſt eine redliche Anzeigung der geübten That halber und peinlich zu fragen, und wird ſolcher Verdacht noch mehr geſtärcket, wo ſeine Wehre blutig geſehen worden wäre. ꝛc.**

13 Propterea autem, quod quis tantummodo rixæ interfuerit, nemo torquendus eſt, niſi adminicula alia prædictis ſimilia concurrant, ut patet ex verb. *fin. d. art. 34.* **wo aber ſolches oder dergleichen Verdacht nicht vorhanden, ob er denn gleich ungefährlicher Weiſe bey dem Handel geweſen, ſoll er peinlich nicht gefraget werden.** Quænam indicia æquipollentia ſint, non exprimitur, proin judicis arbitrio hoc relinquendum eſt, Matth. Stephan. *in not. ad d. art. 34. Ord. crim.* Joh. Zang. *d. c. 2. n. 164.* ubi dicit, præcipuum ac ſingulare quoque eſſe indicium, ſi quis præter morem aptatus, & armis præparatus, venerit ad eum locum, in quo rixa poſtmodum facta ſit; Cui & ego hoc addo, 14
ſi alicujus enſis præ aliis vulneri magis aptari queat; tum, licet alii rixæ quoque interfuerint, attamen contra hunc ſolum præſumptio & indicium perpetrati homicidii exoritur, ut torturæ ſubjici queat, præſertim adminiculis aliis concurrentibus.

Id quod in Elect. Sax. Scabinatu ſæpius practicatum memini.

Homicidii quoque veneno commiſſi, ſive veneficii criminis, indicium quoddam peculiare ponit Carolus V. Imp. ſcil. accuſatus vel inquiſitus venenum emerit, aut præparaverit, in *Ord. crim. art. 37.* item: **So der Verdachte überwieſen wird, daß er Gifft gekaufft, oder ſonſt damit umgangen. ꝛc.** Etenim quia Pharmacopolis, Aromatariis, aliisque qui Mercurium, Opium, Antimonium, aliaque venena tractant, & venum exponunt, prohibitum eſt, abſque ſpeciali permiſſione cuidam vendere, *d. art. 37. in fin. l. 3. in pr. ff. ad L. Corn. de ſicar. l. 35. §. veneni. ff. de contr. empt.* utique necato quopiam per venenum, non niſi contra eum, qui venenum emit, ſuſpicio poteſt oriri, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 37.* Joh. Zang. *d. c. 2. n. 172.* 15

Q. 3. Indicium veneficii quodnam?

Circa hoc tamen indicium duo probe notanda veniunt: *primo*, quod illud tum demum ad quæſtionem habendam ſit idoneum atque ſufficiens, quando aliud quoddam adminiculum concurrat; veluti ſi inculpatus cum eo, qui veneno dicitur extinctus, inimicitias capitales geſſiſſe, aut ex morte hereditatem, aliudve commodum ſperaſſe, dignitatisve prærogativam, officii, munerisve ſucceſſionem expectaſſe, probari poſſit; aut ea morum ſit levitate, ut veneficium perpetraſſe probabiliter credatur, *d. art. 37.* verb. **und der Verdachte mit dem Vergifften in Uneinigkeit geweſen, oder aber von ſeinem Tode, Vortheils oder Nutz wartend wäre, oder ſonſt eine leichtfertige Perſon, zu der man ſich der That verſehen möchte, das macht eine redliche Anzeigung der Miſſethat. ꝛc.** ubi Matth. Steph. Quale adminiculum quoque 16
eſt, ſi reus venenum emerit, aut præparaverit, emptum autem vel præparatum a ſe, coram magiſtratu aut judicio negarit, ac nihilominus de hoc convictus fuerit; cum indicio namque ex emptione veneni exorto, quod per ſe emptorem ſuſpectum reddit, *arg. l. quod ſæpe. 35. §. veneni. 2. ff. de contr. emt.* Bart. *in l 1. ult. notab. ff. de parric.* concurrit mendacium, quod magiſtratui dictum, magnum ſcelus eſſe putatur; adeoque prius indicium in tantum aggravat, ut dubitandum non ſit, quin inculpatus ſub tormentis interrogari debeat: qua de re textus eſt clarus in *dict. art. 37. verb.* **ſo einer Gifft kaufft, und des vor der Obrigkeit in leugnen ſtünde, und doch des Kauffs überwieſen würde, macht auch gnugſame Urſachen zu fragen, wozu er ſolch Gifft gebraucht, oder brauchen wollen.** 17

Secundo, notabiliter hoc indicium eſt reſtringendum ad eum ſolummodo caſum, quo quis juſtam ac probabilem cauſam, quare venenum emerit, indicare nequit; nam ſi docere poſſet, ſe veneno aliam ob cauſam probabilem & non prohibitam uſum fuiſſe, veniam mereri debebit; ut maxime inimicitiam habuerit cum venenato, aut alias perſona fuerit ſuſpecta, *d. art. 37.* in verb. **er könte denn mit gläublichen Schein anzeigen, daß er ſolch Gifft zu andern unſträfflichen Sachen gebrauchet hätte, oder brauchen wollen.** Zanger. *d. c. 2. n. 172.* Jac. Menoch. *l. 1. præſumpt. qu. 89. n. 123. & ſeq.* 18

Digitized by Google

19 Porro INFANTICIDII, (quod etiam homicidii eſt ſpecies quædam,) indicium facit ad torturam ſufficiens, ſi virginis uterus ſucceſſive intumeſcat, & mox macra & livida exiſtat, *Ord. crim. Car. art. 35.* ſo man eine Dirne, ſo für eine Jungfrau gehet, in Argwohn hat, daß ſie heimlich ein Kind gehabt, und ertödtet habe, ſoll man ſonderlich erkunden, ob ſie mit einem ungewöhnlichen Leib geſehen worden ſey; Mehr, ob ihr der Leib kleiner worden, und darnach bleich und ſchwach geweſen, ſo ſolches erfunden wird. ꝛc. Und ſie will die That dennoch nicht bekennen, mag man ſie peinlich fragen.

Q. 4. Quænam ſuſpiciones de infanticidio reum ſuſpectum reddant?

20 Quod tamen cum grano ſalis accipiendum eſt; 1. Si nempe puella illa de ſtupro furtim paſſo ſuſpicioni locum relinquat, quod moribus virgine indignis, fronte procaci, & ore liberiore judicetur, *dict. art. 35.* in verb. wo dann dieſelbe Dirne eine Perſon iſt, darzu man ſich der verdachten That

21 verſehen mag. ꝛc. ubi Matth. Stephan. 2. Si ab honeſtis obſtetricibus, vel matronis peritis, tacta inſpectaque peperiſſe deprehendatur, *in verb. d. art. 35.* ſoll die durch verſtändige Frauen an heimlichen Stätten, als zu weiter Erfahrung dienſtlich iſt, beſichtiget werden, würde ſie denn daſelbſt auch argwöhnig erfunden, und will die That dennoch nicht bekennen, mag man ſie peinlich fragen. Etenim quia tumor uteri aliunde contingere poteſt, haud immerito, priusquam ad quæſtionem deveniatur, exigitur, ut virginitas corrupta non tantum per inſpectionem deprehendatur, ſed etiam ut mulieres deponant, accuſatam enixam eſſe. Creditur enim hoc caſu in arte peritis obſtetricibus, ſeu matronis, Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 2. concl. 1410. n. 15. & 16.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 168.* maxime ſi mediante juramento depoſuerint: quod omnino neceſſarium eſt, Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſtor. P. 3. qu. 130. n. 78. & P. 4. qu. 142. n. 11.*

22 Aliud quoque infanticidii, a matre commiſſi, indicium ad torturam adducit Imp. in *art. 36.* Videlicet, *ſi mulier, quæ de crimine infanticidii ſuſpecta eſt, lac in mammis habeat*, quod ex uberibus adhuc profluat, *in verb.* wo aber das Kindlein ſo kürtzlich ertödtet worden iſt, daß der Mutter die Milch in Brüſten noch nicht vergangen, die mag an ihren Brüſten gemolcken werden, welcher denn in den Brüſten rechte vollkommene Milch erfunden wird, die hat deßhalb eine ſtarcke Vermuthung peinlicher Frage halber wider ſich. ꝛc. Quare ſi hoc indicium appareat in muliere, tum, quando infans ab hac luce ſubtractus in platea, fluminibus, cloacis, vel aliis in locis reperitur, ambigendum non eſt, quin ea tormentis ſupponi poſſit, Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 169.* Matth. Stephan. *in not. ad d. art. 36.*

23 Quod tamen non aliter accipiendum, quam ſi quædam alia adminicula concurrant; quippe quod naturalium rerum indagatores prodiderunt, fieri quandoque, licet raro, ut fœmina, quæ gravida non ſit, neque etiam pepererit, lac habeat, ſuppreſſis ſcilicet menſibus; quod & non modo in virginibus, ſed etiam viris accidere poteſt, prout refert Matth. Steph. *in d. art. 36.* ex Greg. Horſtio *in tr. de corpore human. l. 1. exerc. 7. qu. 8.* fuiſſe quendam Baronem, qui, quoties voluit, mammis

24 lac expreſſit. Ideoque adverſus ejusmodi mulierem lac habentem, ad torturam tum demum procedendum, ſi alia indicia concurrant; veluti quod inſpectis per obſtetrices genitalibus corporis partibus, recens peperiſſe inveniatur, ſanciente ita Imper. verbis diſertis in *d. art. 36.* Nachdem aber etliche Leibärtzte ſagen, daß aus etlichen natürlichen Urſachen etwan eine, die kein Kind getragen, Milch in den Brüſten haben möge, darum, ſo ſich eine Dirne in dieſen Fällen alſo entſchuldiget, ſoll derohalben durch die Hebammen, oder ſonſten weitere Erfahrung geſchehen. ubi Matth. Steph.

Pariter etiam in hoc infanticidii crimine indicium ad torturam ſufficiens facit, *ſi infantem mortuum, ſe peperiſſe, fateatur mulier*, quæ antea partum in utero clam geſtavit, eundemque ſtudio ſola enixa eſt, ne aliarum mulierum interventu res patefieret; ſuſpicio enim tum urget, partum fuiſſe enecatum; ac propterea ſi mater hanc ſuam exceptionem, quod mortuum infantem pepererit, probare nequit, ſub tormentis interrogari debet: prout textus eſt manifeſtus in ſanctione Carol. *art. 131.* verb. Doch ſo ein Weibsbild ein lebendig gliedmäßig Kindlein alſo heimlich trägt, auch mit Willen allein und ohne Hülffe anderer Weiber gebiert, welche ohne hülffliche Geburt mit tödlicher Verdächtigkeit geſchehen muß, ſo iſt deßhalben keine gläublicher Urſach, denn daß dieſelbe Mutter durch boßhafftigen Vorſatz vermeynet, mit Ertödtung des unſchuldigen Kindleins, daran ſie vor, in, oder nach der Geburt ſchuldig wird, ihre geübte Leichtfertigkeit verborgen zu halten, darum wenn eine ſolche Mörderin auf gedachter ihrer angemaſten unbeweiſten Entſchuldigung beſtehen bleiben wolte, ſo ſoll man ſie mit peinlicher ernſter Frage zur Bekänntniß der Wahrheit zwingen. ꝛc. ubi Ge. Rem. *in nemeſ. Karul.* & Matth. Stephan. *d. art. 131. & in not. ad art. 36.* 25

Eo ipſo enim dum mulier graviditatem occultavit, & remotis mulieribus ac obſtetrice, gignere voluit, fraudulenter ac doloſe verſata eſt; unde facillime indicium ad torturam ſufficiens oriri poteſt, Jaſon *in l. cum ea. n. 4. & 5. C. de tranſact.* Matth. Steph. *in d. art. 36. Ord. crim.* 26

Hocque indicio ſæpiſſime ad decernendam torturam in crimine infanticidii moventur Dn. Scab. in h. m. reſpondentes: Dieweil ſie aber dennoch die Schwängerung und Geburts-Zeit heimlich gehalten. ꝛc. 27

Cæterum, accidit ſæpius, ut, homicidio, veneficio aut infanticidio commiſſo, cadaver hominis interfecti in præſentia ejus, qui de homicidio vel infanticidio ſuſpectus eſt, ſanguinem effundat, unde diſceptari ſolet: *num hoc ipſum indicium præbeat ad torturam propinquum & ſufficiens?* quod haud pauci affirmant, non deſtituti, ut ſibi videntur, rationibus phyſicis & metaphyſicis, quas referunt Petr. de Apono *in comment. ſuper probl.* Ariſt. *in P. 7. probl. 6. col. 2. verſ. deinde.* Levin. Lemnius *l. 2. de occult. natur. miracul. c 7.* Claud. *in addit. ad Bertazol. l. 2. conſ. 320. n. 6. lit. A.* Neque variis exemplis, quod ſanguis in præſentia reorum ex cadaveribus occiſorum emanaverit, ut videre eſt apud Nic. Boër. *dec. 166. num. 1.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 15.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 181.* Paris de Puteo *in tract ſyndicat.* verb. *tort. c. 3.* 28

Q. 5. An ſufficiens ad torturam ſit indicium, ſi cadaver hominis occiſi in præſentia ejus, qui de homicidio ſuſpectus eſt, ſanguinem effundat?

Quin & ſacris literis hanc ſententiam non adverſari, videtur probare textus biblicus in *c. 4. Gen. v. 10.* ubi Jehova. *Vox*, ait, *ſanguinis fratris tui clamat ad me de terra.* A qua opinione etiam alieni non ſunt Jac. Menoch. *l. 2. de arbitr. jud.* 29

Digitized by Google

jud. quæſt. caſ. 270. n. 16. & ſequ. & l. 1. de præſumpt. q. 89. num. 128. Chil. König *in proc. jud. tit.* von dem erforſchlichen Gericht. *cap.* von der ſcharffen Frage. *n. 12.*

30 Sed periculoſum admodum indicium hoc eſt, ne dicam ſuperſtitioſum, quod judex ſuo intellectu aſſequi nequit: cui tamen maximopere incumbit arbitrari, num veriſimile ſit indicium aliquod ad torturam, nec ne. *l. 1. §. 1. ff. de qu. l. milites. 8. §. oportet. C. de quæſt.* ut maxime enim rationes & exempla quædam proferantur; dubia tamen ſunt, & ad torturam inferendam infirmiora.

31 Hoc etenim ſcimus, & ipſemet ex actis inquiſitionalibus ad collegium noſtrum transmiſſis compertum habeo, quoſdam hoc indicio ſæpe falſo eſſe notatos; ut & illud, quod, vero homicidii reo præſente, interfectus homo ne guttulam quidem ſanguinis egeſſerit: cum tamen Deus, qui juſtus eſt, nolit nocentem manere impunitum, aut in-

32 ſontem damnari. Nec quicquam movet textus biblicus in *Gen. c. 4. v. 10.* quo nihil aliud probatur, quam Deum etiam occultiſſima videre ſcelera, eademque tandem graviter vindicare. Prohibet autem ſcriptura indicium omne, quo Deus tentatur, *Deut. 6. Matth. 4.* quale hoc eſſe, vix negari poterit, ut latius deducit Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 27.* & Petr. Heig. *P. 2. q. 39. n. 96. & ſeqq.*

33 Quare cum nec indicium hoc ullibi in jure ſpecialiter notari ſoleat, prout alias notabilia ſpecialiter notari ſolent, *l. item apud. 15. §. hoc edictum. 26. ff. de injur. l. 1. §. f. l. dixerit aliquis. 2. ff. de publ. & vectigal. l. 3. §. 1. verſ. niſi forte. ff. naut. caup. ſtabul.* nec Imp. Carol. V. ut maxime homicidiorum commiſſorum varia indicia in Ordinatione judicii criminalis recenſuerit, profluvii ſanguinis

34 mentionem ibidem faciat; utique nec indicium hoc ad quæſtionem habendam per ſe ſufficiens erit, nec inde ad torturam deveniri poterit; ut rectiſſime ſentiunt communiter Dd. Ant. Gomez. *d. c. 13. n. 15.* Matth. Steph. *in not. ad art. 33. in fin. Ord. crim. Car.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 160.* Henr. Bocer. *d. c. 3. n. 22.* Franc. Caſon. *in tr. 1. de indiciis & tort. c. 3.* Petr. Heig. *d. P. 2. qu. 39. n. 96. & ſeqq.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 9. lit. H.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. q. 52. num. 136.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 2. concl. 867. n. 24.*

35 *Reſpondentibus ſic etiam Scabinis, ſuper ejusmodi caſu conſultis, licet fuga indicium acceſſerat, hiſce fere formalibus:* Ob nun wohl darauf des Entleibten todter Cörper, ſo allbereit gar kalt, und erſtarret geweſen, wie derſelbe für Gerichte getragen, und die 3. Gefangene für ihm geſtanden, aber ihn nicht angreiffen wollen, an dem empfangenen Schaden von neuen, auch gar friſch Blut zu bluten angefangen, und ſo lange, als die Gefangene dabey geſtanden, geblutet, ungeachtet, daß das Blut ſo aus der Wunden gelauffen, abgewiſchet worden, welches aber hernach, ſo bald die Gefangene vor Gericht abgetreten, ſich verſtopffet. rc. So mag doch derowegen in Mangel anderer kräfftigen *Indicien* wider die 3. Gefangene noch zur Zeit nichts peinliches vorgenommen werden, V. R. W. *Ad requiſ. Senat. Zwickav. M. Jan. A. 1606.*

36 Hoc tamen non nego, quod ſanguis interfecti profluens ante oculos occiſorum, faciat indicium ad torturam, ſi alia adminicula concurrant non levia, ſed probabilia & veriſimilia, Jacob. de Nov. *in pract. & theoric. cauſar. crim. c. 11. num. 73.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 2. concl. 867. n. 24.* Claud. *ad Bertazzol. concl. 320.* ubi dicit, non temere huic indicio fidem eſſe dandam, propter naturæ viciſſitudinem & mutabilitatem, cauſarumque & caſuum incertitudinem ac varietatem.

Veluti etiam concurrentibus aliis adminiculis cum emiſſione ſanguinis ex vulnere, vel etiam ex naribus aliisve partibus corporis, præſente inculpato, torturam decernere non dubitav. Scab. ita pronunciantes Senat. in Hain, *M. Apr. A. 1601.* 37

Quæſt. in Lauchſtädt, *M. Jan. A. 1601.*

Quæſt. Bornenſi, M. Nov. A. 1629.

It. Friedrich Reſchken zu Zadell, *M. Jun. A. 1631.*

Quæri etiam hic poſſet, *num ſepultura faciat indicium ſufficiens ad torturam contra ſepelientem?* quod ſimpliciter negat Ge. Remus *in nemeſ. Karulin. in art. 33. Ord. crim.* exemplo Tobiæ, qui mortuis atque occiſis ſepulturam ſolicitus exhibuit: Sed rectius hoc judicis arbitrio committit Matth. Steph. *in not. ad d. art. 33.* Cui ſubſcribere nil vereor: quin & adminiculis aliis concurrentibus, ſepelientem torturæ omnino ſubjiciendum eſſe, exiſtimo. 38

Q. 6. Num ſepultura faciat indicium contra ſepelientem de homicidio?

Hactenus de homicidiis: Transſeamus ad Furta & Latrocinia, ubi haud leve indicium facit ad quæſtionem habendam, *ſi res rapta aut furto ablata penes accuſatum vel inquiſitum reperiatur,* qui tamen titulum poſſeſſionis legitimum, vel dominii acquiſiti modum probare nequeat; vel ſi is rem furtivam aut raptam abſque titulo legitimo habuerit, ac alii vendi dederit, aliove modo alienaverit. Quem propterea ſub tormentis interrogandum eſſe de rapina aut furto commiſſo, ſtatuit Imp. Carol. V. in *art. 43. Ord. crim. in pr.* ſo der Diebſtahl bey dem Verdachten gefunden, oder erfahren wird, daß er den gar, oder zum Theil gehabt, verkaufft, vergeben, oder anworden habe, und ſeinen Verkäuffer und Wehrmann nicht anzeigen wolte, ſo hat derſelbe eine redliche Anzeigung der Miſſethat wider ſich, dieweil er nicht ausführet, daß er ſolche Güter ungefährlicher, unſträfflicher Weiſe mit einem guten Glauben an ſich gebracht habe. Idemque in crimine rapinæ diſponit in *art. 38. Ord. crim.* ſo erfunden würde, daß iemand die Güter, ſo geraubet ſind, bey ihme, oder dieſelben verkaufft, vergeben, oder in ander Geſtalt damit verdächtiger Weiſe gehandelt, und ſeinen Verkäuffer und Wehrmann nicht anzeigen wolte, der hat eine redliche Anzeigung ſolches Raubes halber wider ſich, dieweil er nicht ausfündig macht, daß er nicht gewuſt, daß ſolche Güter geraubet ſeyn, ſondern die mit einem guten Glauben an ſich bracht habe. 39 40

Q. 7. Furti & rapinæ indicia communiora quænam ſint?

41 Diſputant alias Dd. An is, penes quem res furtiva aut rapta invenitur, cogatur exhibere venditorem? id quod negat Roland. a Vall. *vol. 1. conſ. 45. n. 4. A.* Etſi vero regulariter hoc conceſſerim; limitandum tamen id erit in caſu rei per furtum aut rapinam ablatæ, & penes alium repertæ, qui titulum dominii & poſſeſſionis indicare tenetur, ob verba manifeſta *d. art. 38. & art. 43.* (und ſeinen Verkäuffer und Wehrmann nicht anzeigen wolte.) Quin & Rol. a Vall. *d. l.* aſſertionem hanc, quod ſcil. nemo cogatur exhibere venditorem ſuum, ad eum reſtringit, contra quem nulla fraudis ſuſpicio eſt. At quis inficias

42 ire poteſt, ſuſpicione aliqua laborare illum, qui rem furtivam aut raptam detinet? ad quam ſuſpicionem purgandam, ut autorem indicet, omnino compelli debet, niſi torturæ ſubjici velit, *arg. l. 3. in fin. l. congruit. 13. in pr. ff. de offic. præſid.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. num. 176.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 2. concl. 833.*

 n. 10.

Digitized by Google

n. 10. Atque hoc ipſum indicium ſatis aliquem ſuſpectum reddere, patet quoque ex *l. 2. & l. 5. C. de furt.* ubi dicitur, quod in criminis ſuſpicionem incidat, apud quem res furtiva reperitur. Cui haud parum etiam ſuffragatur Imper. Juſtin. in *§. conceptum furtum. verſ. cum enim. Inſtit. de oblig. quæ ex delict.* quando ſcribit, furti nec manifeſti obnoxium eſſe illum, qui rem furtivam ſuſcepit, Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 21. n. 4.* Ant. Fab. *in C. tit. de qu. def. 4.*

43 *At ſecundum ea Dn. Scabini quotidie torturam dictare ſolent illi, penes quem res furtiva aut rapta reperitur, ſi is titulum poſſeſſionis docere nequeat.*

44 *Limitandum tamen hoc eſt:* (1.) Si is, penes quem res furtiva aut rapta invenitur, ſit homo integræ ac bonæ famæ, qui ex ſola inventione rei furtivæ aut raptæ haudquaquam præſumi debet fur aut latro, ad hoc, ut quæſtioni ſubjiciendus ſit, *arg. l. non omnes. 5. § 6. ff. de re militari.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 96.* Jac. Menoch. *de præſ. l. 1. qu. 89. n. 141. & l. 5. præſ. 29. n. 6.* Jul. Clar. *d. quæſt. 21. n. 41. verſ. hæc tamen concluſ.*
45 Maſcard. *d. concl. 833. n. 5. & 9.* Sæpe enim contingere poteſt, ut quis ignorans rem apud ſe habeat furtivam, aut quæ cenſeatur furtiva; cum tamen furti reus non ſit, niſi qui rei furtivæ ſcientiam habet, *l. 12 & l. eos, qui. 14. C. de furt.* Sic & fieri poteſt, ut, qui bona fide a fure, vel quo alio rem furtivam emerit, aut quo alio titulo acceperit, §. *furtivæ quoque res. Inſt. de uſucap.* quare adverſus hominem bonæ famæ, ex hoc ſolo indicio ad torturam haud properandum erit.

46 *Limitandum:* (2.) Quando res furtiva aut rapta in alicujus quidem ædibus, ſed non in detentione ac poſſeſſione ipſius reperitur. Nam licet res furtiva aut rapta in domo aliqua inveniatur, exinde tamen non ſtatim ſequitur, a Domino ipſo domus iſtius, furto aut rapina ſublatam fuiſſe; quum fieri potuerit, ut a famulis, aut ancillis fuerit ſubtracta, Bald. *in l. ſi poſt. n. 4. C. quibus ad lib. proclam. non lic.* quo & verba reſpiciunt juris Saxon. *in l. 2.* **Landr.** *art. 35.* **Die handhaffte That iſt, daß er Dieberey oder Raub in ſeinen Gewehren hätte, da er ſelbſt den Schlüſſel zutrüge an ſeiner Seiten.**

47 *Limitandum:* (3.) Ut ſufficiat, in genere probari, rem furtivam aut raptam fuiſſe emtam in foro, aut taberna publica; ubi communiter res ejuſmodi vendi ſolent, *arg. l. 3. in pr. §. 1. & 2. ff. ad SCtum Maced.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 176. in fin.* Matth. Steph. *in not. ad art. 38. in fin. Ord. crim.*

48 *Prout nuperrime reſpondimus. ad requiſ. Joh.* Weiſſen, *in* Meinewee, *M. Jan. A. 1631.*

49 Non minus quoque in furto & rapina, indicium præbet ad torturam, ſi is, de quo ſuſpicio mota eſt, in loco criminis commiſſi, aut locis propinquis, majores, quam per rem familiarem poſſit, ſumptus faciat, ac liberius, licentioſiusque pecunias profundat, vel ſubito locuples exiſtat, qui antea in ſumma mendicitate vixerat; quem propterea, ſi prodigalitatis, bonorumque incrementi idoneas edere cauſas nequeat, ſub tormentis de furto aut latrocinio, in propinquis locis perpetrato, interrogandum eſſe, tradunt *Interrpp.* Salycet. *in l. ult. ff. de qu.* Blanc. *in tr. de indic. n. 421.* Jac. Men. *l. 5. præſumpt. qu. 31. n. 3.* Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 179. & 180.* ubi dicit, hoc inprimis procedere, quando gravatus hoc indicio expenderit monetam ejuſdem formæ, cujus fuit moneta furto aut rapina ſubtracta, Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 2. concl. 831. n. 5.*

Idque minus dubii habet in Imperio Romano- 50
Germanico, propter textum clarum in *Ord. crim. art. 39.* **So Reiſige und Fuß-Knechte gewöhnlich bey den Wirthen liegen und zehren, und nicht ſolche redliche Dienſt, Handthierung oder Gült, die ſie haben, anzeigen können, davon ſie ſolche Zehrung ziemlich thun mögen, die ſind argwöhnig und verdächtlich zu viel böſen Sachen, und allermeiſt zu Rauberey.** *& art. 43. verſ.* **ſo ein mercklicher groſſer Diebſtahl geſchicht, und jemand deß verdacht wird, der nach der That mit ſeinem Ausgeben reichlicher erfunden wird, denn ſonſt auſſerhalb des Diebſtals ſein Vermögen ſeyn kan, und der Verdachte nicht andere gute Urſachen anzeigen kan, wo ihm das angezeigte argwöhnige Gut herkomen: Iſt es dann eine ſolche Perſon, zu der man ſich der Miſſethat verſiehet, ſo iſt eine redliche Anzeigung der Miſſethat wider ſie vorhanden.** Ubi probe 51
notanda ſunt verba finalia: ex quibus patet, tum demum ad quæſtionem habendam indicium hoc idoneum & ſufficiens eſſe, ſi homo ille ſit ejus conditionis, ut furtum id perpetraſſe credatur: quum varii ſint caſus honeſti, quibus quis repente locuples effici poteſt, ut oſtendit textus in *l. ſi defunctus. 10. in fin. C. arbitr. tutel. & l. 4. §. deficientium. ff. de muner. & honor.* quos tamen vir honeſtus quandoque tacere, quam omnibus aperire malit, ac ſemper præſumendum potius aliquod honeſtum, quam inhoneſtum, *l. merito. 51. in fin. pr. ff. pro ſocio. l. 56. ff. de reg. jur.* Bald. *ad l. 6. n. 1. ff. de his, qui ſui vel alien.* Jac. Menoch. *l. 1. de arbitr. jud. qu. caſ. 89. num. 23.* Ideoque nec aliter huic indicio fides habenda erit, quam ſi malæ famæ ac vitæ ſuſpicio concurrat, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 43.* ubi & Ge. Rem. *in nemeſ. Karul.*

Similiter quoque facit indicium, quando fur- 52
tum cum effractione commiſſum, & delatus ibi locorum, opportuno ad furtum tempore cum clavibus adulterinis, aliiſque inſtrumentis effractoriis viſus fuit, Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 84.* Joh. Zang. *d. c. 2. n. 181.* Jac. Menoch. *l. 5. de præſumpt. præſ. 31. n. 17.* Blanc. *de indic. n. 420.*
Quod tamen eatenus verum eſſe puto, quatenus 53
inculpatus ejus ſit conditionis homo, ut male de ipſo alias etiam, maxime quoad furtum præſumatur, aliave adminicula concurrant: juxta ſanctionem Caroli V. Imper. in *art. 43. Ord. crim. verſ.* item: **So der Diebſtahl mit ſondern Sperr- oder Brechzeugen geſchehen wäre, ſo dann der Verdachte am ſelben Ende geweſen, und mit ſolchen gefährlichen Sperr- oder Brechzeugen umgangen, damit der Diebſtahl beſchehen, und der Verdachte eine ſolche Perſon iſt, darzu man ſich der Miſſethat verſehen mag, iſt peinliche Frage zu gebrauchen, rc.**
Contingere namque potuiſſet, ut ille, qui revera 54
commiſit furtum, in alterius honeſti viri domum, per feneſtram inſtrumenta talia ſuſpecta conjecerit; ut proinde hoc indicium per ſe, ſolum ad quæſtionem habendam minime ſufficiat, ſed præter illud alia etiam de eodem homine ſuſpicio mala accedat, neceſſe ſit, Joh. Zanger: *d. l.* Hippol. de Marſil. *in pr. crim. §. diligenter. num. 102.*

Ex iiſdem quoque verbis *d. art. 43.* (**So** 55
dann der Verdachte am ſelben Ende geweſen) concludendum eſt, quod indicio ad torturam ſit

gra-

Digitized by Google

gravatus, qui alias ſuſpectus, aut de furto quopiam jam antea convictus vel confeſſus, in loco furti perpetrati tum temporis deprehenditur; quia enim crimina unius ſpeciei commiſſa ſunt, fieri non poteſt, ut contra confeſſum aut convictum de uno, præſumptio de alio quoque non oriatur, ſi ibidem fuerit viſus ac deprehenſus, Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. qu. 37. n. 163.* ubi plures allegat. Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 185.*

Quod & tota die in Elect. Sax. Scabinatu, contra fures ita practicari ſolet.

56 Fortius autem ac certius indicium eſt ad torturam, quando is, qui de furto alias ſuſpectus eſt, viſus fuit ſub veſte vel pallio portare quidpiam ex aliena domo, in qua eodem die furtum perhibetur factum, Angel. *ad l 2. n. 1.* verb. *vel dixit, vidi talem portare. C. de quaſt.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 88.* Joh. Zang. *c. 2. n. 183.*

57 Secus vero res ſe habet in eo, qui bonæ famæ vir eſt, ac honeſtæ opinionis; talis enim ex hoc indicio ſolo, adminiculis aliis deficientibus, nequaquam ſub tormentis interrogari debet, Henr. Bocer. *d. c. 3. n. 88.* Blanc. *in tr. de indic. n. 418.* Jac. Menoch. *l. 5. de præſumpt. præſumt. 31. n. 9.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 2. concl. 831. n. 5.*

58 Pariter & ſi ſcalæ poſitæ inveniantur ad feneſtram illius domus, ex qua res aliqua furto ſubtracta fuit, contra dominum ſcalarum indicium inſurgit furti commiſſi: proinde aliis conjecturis concurrentibus, ſub tormentis hic interrogari poteſt, an furtum fecerit, nec ne, Blanc. *de indic. n. 428.* Jac. Novell. *in pract. & theor. cauſar. crim. rubr. alia inquiſitio contra fures. n. 20. pag. 147.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 2. concl. 830. n. 9.* Joh. Zang. *in tr. de quaſt. & tort. c. 2. n. 182.*

59 Ex ope etiam & auxilio furibus & prædonibus præſtito, haud leve indicium oritur ad torturam, veluti ſi quis delinquentes hoſce receptet, ſuisque impenſis alat, aut res ſubtractas poſſideat, occultet, alienet. &c. *art. 40. Ord. crim. rubr.* **von grauſamen Verdacht derjenigen, ſo Räubern und Dieben helffen. rc.** Sed hoc indicium reliquis delictis commune eſt, prout dictum *quaſt. præced.*

60 *Q. 8. Quænam præſumptiones de crimine ſortilegii quem ſuſpectum reddant?*

Hæque aliæve præſumptiones, an ad inferendam torturam ſufficientes, ex circumſtantiis cujusque facti facillime judicari poteſt. At in *crimine ſortilegii major difficultas, majusque periculum verſatur in dijudicandis indiciis, ad quæſtionem habendam ſufficientibus*, quippe quod crimen hoc occulte committatur, nec veſtigia ſemper relinquat; ut haud imprudenter ſcripſiſſe videatur Joh. Bodin. *l. 4. de dæmon. c. 3.* in hoc ſuper alia omnia tam turpi, tam horrendo, & deteſtando crimine, in quo tam difficiles ſunt probationes, tamque abdita ſcelera, ut e millenis vix unus merito ſupplicio affici poſſit, nil neceſſe eſſe, religioſe hærere quenquam regulis procedendi, ſed extra ordinem oportere fieri illius judicium diverſa a cæteris criminibus ratione: quod & aſſerit Franc. de Ponzinib. *in tr. de lamiis n. 70. & ſeqq.* Nihilominus

61 tamen quatuor refert indicia, huic delicto peculiaria Imper. Carol. V. in *Ord. crim. art. 44.* quæ judex, antequam torturam decernat, probe attendere debet.

62 *Primum* eſt: Si quis ad docendum alios incantationes ſe offerat, *in verb.* **wenn jemand ſich erbeut, andern Menſchen Zauberey zu lernen. rc.** communiter enim magi liberos ſuos, aliosque in arte diabolica inſtituunt: ſiquidem nullum eſt ſacrificium, quod ab iſtis hominibus tantopere diabolus expetat, quam ut liberos ſuos ad cultum ipſius voveant, Godelm. *in tr. de magis lib. 3. c. 10. n. 13.* docentes autem hoc modo magiam & incantationes, haud obſcure fatentur, ſe ſcientiam ejus artis habere, ut propterea haud immerito torqueri debeant.

Secundum eſt indicium, quando ſortilegus 63 minatur alteri incantationem & faſcinationem, minæque conjunctæ fuerint cum eventu, *in verb. art. 44.* **oder jemand zu bezaubern bedräuet, und dem Bedräueten dergleichen geſchicht. rc.** uti plerunque faciunt veneficæ fœminæ, quæ natura vindictæ ſunt cupidæ, nec linguam a minis cohibere poſſunt, ſi nocendi facultatem aliquam habuerint, Nic. Boër. *dec. 160.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 21. n. 27.* Matth. Steph. *in not. ad d. art. 44. Ord. crim. Car.*

Tertium eſt, frequens cum certis & convictis 64 magis conſuetudo & familiaritas, *in verb.* **auch ſonderliche Gemeinſchafft mit Zauberern oder Zauberin hat. rc.** *d. art. 44. Ord. crim.* nam ſimilis ſimili plerumque adhæreſcit, *arg. l. 3. §. nullus. ff. de accuſat. tut. l. item apud. L. 15. §. abduxiſſe. 18. ff. de injur. l. nullus. §. 1. ff. de act. empt. l. ædiles. 25. §. Pedius. ff. de ædil. edict.* Joh. Zanger. *in tr. de quaſt. & tort. c. 2. n. 204.* Joh. Bodin. *de Dæmonom. l. 4. c. 4.*

Quartum indicium, ſi quis res de veneficio 65 ſuſpectas ſecum habeat; aut moribus, geſtibus vel verbis utatur, quæ incantationem deſignare ſolent, *d. art. 44. Ord. crim.* in verb. **oder mit ſolchen verdächtigen Dingen, Geberden, Worten, und Weſen umgehet, die Zauberey auf ſich tragen. rc.** utpote, 66 ſi penes ſagam, vel in illius conclavi reperiantur venena mala, olla impleta bufonibus, hoſtiis, membris humanis; aut ſi inveniatur penes veneficum liber magiæ; vel inſtrumentum obligationis, mutuique inter eum & diabolum pacti, ab eo ſcriptum, ſubſcriptum aut ſubſignatum; vel, ſi ſaga dæmonem invocet, & cum eo loquatur, & ille, quamvis non cernatur, reſpondeat; it. ſi viſa ſit pulverem ſuper gregem porcorum injicere, & ſtatim pecora perierunt: & quæ ſunt alia facta, quæ aliquem ſuſpectum reddere poſſunt, Joh. Bodin. *d. l. 4. c. 2.* Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 200.*

Quæ tamen indicia tum demum ſuſpectum ag- 67 gravant, ſi alia adminicula concurrant, ut liquet ex verbis *d. art. 44. Ord. crim.* **und dieſelbige Perſon deſſelben ſonſt auch berüchtiget; das giebt eine redliche Anzeigung der Zauberey, und gnugſame Urſach zu peinlicher Frage.** ex quibus manifeſtum eſt, præcedentia indicia, quamvis videantur evidentia & permanentia eſſe, minime tamen facere per ſe indicia ad quæſtionem, niſi accedat fama, hunc vel illam eſſe maleficum aut ſagam, vel aliud adminiculum concurrat, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 44. Ord. crim. verſ. quintum indicium eſt.* Joh. Zang. *d. c. 2. n. 205.* quale etiam eſt denun- 68 ciatio, ſeu denominatio a ſociis maleficis facta, quæ per ſe ſola ad quæſtionem deferendam ſufficit, modo ſecundum ſuas qualitates ac requiſita talis ſit, qualem ſanctio Carolina requirit *art. 31. Ord. crim.* quam & in reliquis aliis delictis indicium ſufficiens facere ad torturam, dixi *quaſt. præc. n. 20. & ſeqq.*

Eo quoque referunt indicium illud, quod fit 69 per impoſitionem in aquam: ſolent enim quibusdam

dam in locis per lictores fœminæ de magia ſuſpectæ, manibus, pedibusque conſtrictæ in aquam ab jici; quæ ſi non ſubmergantur, ſed anſeris aut anatis more ſupernatent, pro ſagis habentur, & ex hoc indicio tormentis de ſuo maleficio interrogantur: ſi vero ſub aquam in fundum ferantur, inſontes judicari & dimitti ſolent. Sed rectiſſime ab aliis hoc indicium prorſus rejicitur, quippe quod ratione naturali non nititur, Joh. Wier. *l. 6. de præſtig. dæmon. c. 7.* Joh. Bodin. *l. 4. de dæmon. c. 3. in fin.* Jac. Cujac. *ad tit. 1. §. ſi autem controv. lib. 1. feud.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 101.* atqui indicium ad torturam tale eſſe debet, quod judex ſuo humano & naturali judicio apprehendere poteſt, atque ex eo mentis ſuæ ſagacitate veriſimiliter colligere, illum ipſum criminis autorem eſſe, de quo agitur, *l. 1. §. divus Severus. 17.* ibi: *ſi nulla probatio. ff. de quæſt. l. milites. 8. §. oportet. C. eod. tit.*

Q. 9. Indicia adulterii & ſtupri quænam ſint?

70 Porro in crimine adulterii & ſtupri, illud reputatur indicium ad torturam ſufficiens, ſi vir ſolus cum ſola uxore aliqua, reperiatur in cubiculo clauſo, ad coitum diſpoſitus, & caligas habens ſolutas, ipſaque fœmina aperire oſtium recuſaverit, Laur. Kirchov. *cent. 1. comm. concl. 5. circa fin.* Jac. Menoch. *l. 5. præſumpt. 11. n. 11. verſ. nec repugnat.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 1. concl. 59. n. 10.*

71 Item, ſi penes uxorem, vel eum, qui cum illa uxore adulterium commiſiſſe dicitur, invenirentur literæ amatoriæ ita conceptæ, ut de confeſſione criminis ex iis conſtare poſſit judici, Menoch. *d. præſumpt. 41. n. 39.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 212.* ubi dicit, ſicuti per epiſtolam obligatio probatur, *l. emptor. 47. §. Lucius. 1. & l. epiſtola. 52. ff. de pactis.* ita quoque adulterium ex epiſtola ſcribentis poſſe evinci, ſaltem ad effectum quæſtionis, Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 1. concl. 64. n. 10.*

72 Aut quando mas cum alterius uxore ſola viſus fuit per nemora & vias occultas ſpaciari, & ſimul ipſam exoſculari, luxurioſoque tactu, & amplexu laſcivo circumplicare, *c. ex literis. 12. & c. 13. extr. de præſumpt.* Proſp. Farin. *P. 5. oper. crim. q. 136. n. 153. & ſeqq.* item, ſi quis in domo pulchræ uxoris alienæ occultatus fuerit inventus, Bartol. *in l. 3. n. 1. ff. de furt* Felin. *in c. præterea. 27. n. 12. extr. de teſtib.* aut domum formoſæ mulieris diu noctuque frequentare ſolitus, Bald. *in l. neque natales. n. 4. C. quib. accuſar. non lic.*

73 Quæ aliave indicia, certiora redduntur ad torturam imponendam, ſi maritus adulteræ tanta corporis valetudine adverſa aliquandiu laboravit, ut uxori ſuæ conjugale debitum certo præſtare non potuerit, ipſa tamen interim gravida facta fuerit, *l. filium. 6. ff. de his. qui ſui vel alien.* Henr. Bocer.

74 *in tr. de adult. c. 4. n. 7.* Aut ſi maritus elapſo jam anno abſuerit, & domum reverſus uxorem repererit prægnantem, gloſſ. & Canoniſtæ *in c. dixit. 32. qu. 1.* Felin. *in c præterea. n. 3. extr. de teſtib.* omnium vero certiſſimum eſt indicium, quando mas aliquis & uxor aliena in ipſo naturali & reali coitu adulterino deprehenduntur, ita ut pudenda in pudendis ſint poſita, idque teſtibus probetur, Blanc. *de indic. homic. ex propoſ. commiſſ. n. 69.* Laur. Kirchov. *cent. 1. com. concl. 5.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol.*

75 *1. concl. 57. n. 5.* Etſi enim hoc adulterium dicatur manifeſtum, Dec. *in c. cum non ab homine. n. 49. extr. de judic.* revera tamen ac cum effectu id perpetratum fuiſſe, exinde conſtare non poteſt, niſi confeſſio reorum acceſſerit: ſiquidem contingere potuiſſet, quod delinquentes in opere deprehenſi adulterium, quod immiſſione ſeminis conſummatur, non perfeciſſent; ideoque ad eruendam veritatem hoc caſu tortura adhiberi debet, Nic. Boër. *dec. 316. n. 1. & ſeqq.* Panorm. *in c. præterea. n. 1. de teſtib.* Campeg. *in tr. de teſtib. reg. 385. verſ. dic. primo.*

Pariter & ſi quis attentatum & nixum copulæ 76
fateatur, ex hoc ſolo indicio ſub tormentis interrogandus eſt, num adulterium perfecerit, nec ne; quia enim in illicitis verſatus eſt, præſumptio adulterii adverſus ipſum militat, a qua mediante tortura ſe purgare debet, idque quod aſſeverat, confirmare, aut de delicto conſummato fateri, Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 222.*

Id quod in Elect. Sax. Scabinatu quotidie ſic practicari ſolet.

Quæritur hic: *An adulterium aut ſtuprum probetur, ſi vel adulter vel adultera aut ſtuprata id fateatur, illaque confeſſio contra negantem indicium faciat, ut de veritate delicti ſub tormentis interrogari debeat?* Id quod ſæpius accidit, ut fœmina prægnans imprægnatorem denominet, ab eoque ſe ſtupratam aut adulteratam fuiſſe dicat, qui tamen hoc conſtanter negat. Certe ſi adminicula quædam concurrant, quin ad torturam tum deveniri poſſit, non multum ambigerem, teſte practica quotidiana: At ſi nullum prorſus adſit aliud indicium præter inculpationem & denominationem fœminæ imprægnatæ, haudquaquam torturam decernendam eſſe, intrepide affirmo: juxta tradita *ſupra quæſt. præced. n. 37.* nominans enim perſona eſt ſocia & 78
particeps criminis, quapropter ei credi non debet, *l. denunciaſſe. 17. §. quæritur. 7. ff. ad L. Jul. de adult. l. quoniam liberi. 11. C. de teſtib. arg. l. ſi filium. 37. C. de liberal. cauſ. l. ult. verſ. nemo tamen. C. de accuſat.* Joh Zang *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 214.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. l. 2. cent. 5. caſ. 474. n. 43. & ſeqq.* Blanc. *de indic. n. 385.*

77 *Q. 10. An confeſſio adulteri faciat indicium adverſus adulterantem?*

Prout reſpond. Dn. Scabini ad conſultat. Quæſt. Freiberg. hiſce formalibus: Ob wohl die gefangene Dienſt-Magd ihren Herrn *N. N.* bey dem ſie gedienet, bezüchtiget, als wann er mit ihr die Ehe gebrochen, und ſie geſchwängert habe; dieweil er aber dennoch deſſen nicht geſtändig. ꝛc. So mag auch wider ihn auf vorerwehnter ledigen Dirnen bloſſe Bezüchtigung, in Mangel anderer kräfftiger *Indicien*, nichts fürgenommen, noch er mit der Schärffe angegriffen werden, V. R. W. *M. Jul. A. 1608.* 79

Nuperrime quoque ita pronunciavimus Nic. Canitzen, in Happelſtadt, *M. Jul. A. 1630.*

Incendii immiſſi indicium, ab Imp. Carolo 80
V. ponitur hoc: ſi quis clandeſtine & occulte præparaverit igneas faces, vel tela ignea, vel alia fomenta ſuccendentia, quæ commode immitti poſſunt in ædes vel alia ædificia, & paulo poſt incendium exortum ſit, *art. 41. Ord. crim.* ibi: Wann einer eines heimlichen Brands verdacht, oder beklaget würde; wo dann derſelbe ſonſt ein argwöhnlicher Geſell iſt; und man ſich erkundigen mag, daß er kürtzlich vor dem Brand heimlicher und verdächtiger Weiſe, mit ungewöhnlichen, verdächtlichen, gefährlichen Feuer-Wercken, damit man heimlich zu brennen pfleget, umgangen iſt: das giebt redliche Anzeigung der Miſſethat. ꝛc. Ejusmodi namque præparatio & ordinatio valde ſuſpecta eſt, indicans incendium præcogitatum;

Q. 11. Incendii indicia quænam ſint?

Digitized by Google

tam; unde ſub tormentis delatus interrogari de-
bet, Joh.Zang. *d. c. 2. n. 190.* Matth.Steph. *in not. ad*
18 *d. art. 41. Ord. crim.* Quod tamen dupliciter eſt
limitandum, *primo*, ut tortura tum demum ex
prædicto indicio ſit irroganda, ſi alia adminicula
concurrant, & delatus ad minimum perſona ſu-
ſpecta ſit, ut patet *ex verbis*, (wo denn derſelbe ſonſt
82 ein argwöhnlicher Geſell iſt.) *deinde*, niſi delatus
vivis & luce meridiana clarioribus rationibus de-
monſtrare queat, ſe eam materiam vel rem ad fi-
nem licitum, neque pœna dignum, deſtinaſſe, *d.*
art. 41. in fin. verb. er könte denn mit guten gläub-
Urſachen anzeigen, daß er ſolches zu unſträfflichen
lichen Sachen gebraucht hätte, oder gebrauchen
wollen. *ubi* Matth. Stephan.

83 Proditionis vero indicium eſt, ſi quis fur-
Q. 12. Proditionis indicium?
tim præter morem, & quidem doloſe intraverit
domum ejus, qui poſtea proditus eſt, & nihilomi-
nus hactenus prætenderit, ſibi ab eo inſidias ſtru-
ctas fuiſſe; hic enim, ſi talis ſit perſona, quæ veri-
ſimiliter factura fuerit hoc delictum, quæſtioni
ſubjici debet, ſanciente ita Imper. Carolo V. *in art.*
42. Ord. Crim. So der Verdachte heimlicher, un-
gewöhnlicher und gefährlicher Weiſe, bey demjeni-
gen, den er verrathen zu haben in Verdacht ſtehet,
geſehen worden; und ſich doch ſteller, als ſey er vor
demſelben unſicher; und iſt eine Perſon, dorzu man
ſich ſolches verſehen mag: Jſt eine Anzeigung zu
peinlicher Frage. inſolita namque arguunt ſuſpi-
cionem, *l. ſi quis ſub conditione. 7. ff. de condit. inſt.*
& dolus malus putatur adeſſe, dum alterius cir-
cumveniendi cauſa aliud agitur, aliud agi ſimula-
tur, *l. juris gentium. 7. §. dolo malo. 9. ff. de pact.*
Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 191.* Matth.
Steph. *in not. ad art. 42. Ord. Crim.*

Similiter & falſæ monetæ indicium eſt, ſi ta- 84
Q. 13. Indicium falſificationis monetæ?
lis moneta vel inſtrumentum ad monetas cuden-
das aptum fuerit penes aliquem repertum, Joh.
Zang. *d. c. 2. n. 226.* Hippolyt. de Marſil. *in l. qui*
falſam monetam. 19. n. 106. ff. ad L. Corn. de falſ.
Æg. Boſſ. *in pract. crim. tit. de falſ. monet. n. 6.* niſi
inculpatus eſſet vir probus & honeſtæ opinionis,
in quo hæc præſumptio ceſſat, Hippol. de Marſil.
& Joh. Zang. *dd. locis.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol.*
2. concl. 1069. n. 9. & 10.

Hæcque principaliora ſunt indicia delictorum 85
frequentiorum, ex quibus tam de aliis criminibus,
quam reliquis indiciis, ex facto ſe offerentibus,
facillime judex prudens pro diſcretione ſua judi-
care, quæque indicia ad quæſtionem habendam
ſufficientia ſint, arbitrari poterit. Impoſſibile
namque eſt, ſingulorum delictorum indicia quæ-
que enumerare; quippe quæ ex facto oriuntur,
quo mutato, ipſum quoque jus mutetur, neceſſe
eſt, *l. ſi is. 31. ff. de excuſat. tutor. l. hoc legatum. 45.*
ff. de legat. 3. l. 3. ff. de in diem addict. l. qui fundum.
75. ff. de contr. empt.

QUÆSTIO CXXIII.

In qua traduntur Regulæ quædam Generales, circa materiam Indiciorum eorumque probationem bene notandæ.

SUMMARIA.

1. *Abſque indiciis legitimis inferri nequit tortura, n. 3. 4. 5. 6. 7.*
2. *Abuſus quorundam magiſtratuum.*
8. *Confeſſio tormentis expreſſa abſque indiciis ſufficientibus, condemnationis effectum non habet, n. 9.*
10. *Licet tortus in confesſione perſeveret ac poſt torturam indicia ſuperveniant, n. 11. 12. 13. 14. 15. 16.*
17. *Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 18. 19. 20.*
21. *Quod & verum, ſi territione confeſſio fuerit extorta.*
22. *Abſque indiciis legitimis terreri nequit reus.*
23. *Ne quidem ad reſcriptum Principis tortus & confeſſus abſque indiciis, condemnari poteſt, n. 24. 25.*
26. *Reſponſa Scab. Lipſ.*
27. *Quænam indicia ſint legitima, judex debet arbitrari, n. 30.*
28. *Impoſſibile eſt ſingula indicia referre.*
29. *Materia indiciorum eſt arbitraria.*
31. *Arbitrium judicis hac in re debet eſſe juſtum & æquale, n. 32. 33.*
34. *Conſulendi ſunt ſuper indiciis JCti, n. 35.*
36. *Quotnam indicia concurrere debeant, n. 40. 41. 42.*
37. *Num unicum ſufficiat quandoque indicium, n. 38. 39.*
43. *Indicia regulariter duobus teſtibus probari debent, n. 44. 45. 46. 48.*
47. *Unius hominis teſtimonium non admittitur.*
49. *Sententia Scab. Lipſ.*
50. *Sunt quidam caſus, ubi indicia probantur per unicum etiam teſtem, n. 51. 52. 53. 54.*
55. *Plurima indicia concurrentia probari poſſunt per teſtes ſingulares, n. 56. 57.*
58. *Modo certa obſerventur requiſita.*
59. *Quoad effectum territionis, indicia poſſunt probari per unicum teſtem, n. 60.*
61. *Indicia ſufficientia per contrariam probationem a reo poſſunt elidi, n. 62. 63. 64.*
65. *Varia argumenta & præſumptiones reum juvare poſſunt, n. 66.*
67. *In dubio judex conſulere debet peritos, n. 68.*
69. *Præſumptio non delicti excludit præſumptionem delicti.*
70. *In dubio ſemper præſumendum in partem mitiorem.*

CIrca materiam torturæ ſeu quæſtionis, indicia, quæ judicem ad deferenda tormenta commovere debeant, probe attendenda eſſe, dixi *qu. 120. n. 1.* explicatis ſimul indiciis communioribus, quæ utplurimum in delictis occurrere, cauſamque tormentis præbere ſolent; ex quibus de ſimilibus, reliquisque indiciis & præſumptionibus, in quovis crimine ſe offerentibus, facillime judicari poterit. Reſtant adhuc quædam generalia, omnibus pariter delictis & indiciis communia, quæ non minus noſſe oportet judicem, ſuper tortura pronunciantem: eaque certis quibusdam regulis includere fert animus.

Prima regula generalis eſt: Torturam 1

Digitized by Google

absque legitimis & ſufficientibus indiciis præcedentibus, haudquaquam inferri poſſe.

2 Non minimus enim judicum quorundam modernorum abuſus eſt, ut ſuſpectum in carcerem detruſum ſtatim torturæ ſubjiciant, nec prius inquirant, an crimen perpetratum ſit, nec ne; an veritas criminis aliter haberi queat, nec ne; an indicia ad torturam adſint, nec ne; ſed hiſce inconſideratis, ad cruciatum, ignem & tormenta properant, ſuum velle loco indiciorum ſubrogantes, hominesque ut plurimum velo levato torquentes, ut ex Zanatar. *de pr. ſo. Mod. n. 126. &* Rol. a Vall. *vol. 3. conſil. 12. n. 34.* conqueritur Vent. de Valent. *in parthen. litig. l. 1. c. 14. n. 33.*

Q. 1. An ſemper neceſſario præcedere debeant indicia legitima, antequam deveniatur ad torturam?

3 Sed ab hoc proceſſu illegitimo, crudeli ac vere diabolico, ſaniores ac prudentiores judices merito abſtinent, eumque abhorrent, certo hanc regulam ſibi perſuaſam habentes, quod nemini absque indiciis ſufficientibus atque legitimis tortura ſit inferenda: quam voto ſuo ſatis ſuperque comprobavit communis *Dd.* Schola, Æg. Boſſ. *in tit. de indic. & conſiderat. ante tort. n. 2.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 38. n. 17.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. q. 37. n. 1.* ubi plures alios adducit, Franc. Caſon. *in tr. de torment. c. 5. rubr. de non torquend. ſin. indic. n. 1.* Brun. *de indic. 2. P. q. 5. n. 1.* Lud. Carer. *in pract. crim. in 2. tr. de indic. & tort. §. circa quartum, qualiter & quando ad tort. n. 1. & 4.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. n. 7.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q. 64. n. 13.* ubi admonet judices
4 Deum timentes, ut ſemper præ oculis habeant, ne aliquem tormentis ſubjiciant non ſolum ſine indiciis, ſed nec etiam cum indiciis, niſi legitima & ſufficientia fuerint. Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 8.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 9. lit. H.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de qu. n. 7.* Tib. Decian. *l. 2. conſ. 56. n. 58.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 3. concl. 1385. n. 1. & ſeqq.*

5 Neque fundamentis hæc regula deſtituitur: *Primo* namque, extat hac de re reſcriptum divi Hadriani ad Sennium Sabinum, cujus verba hæc ſunt: *Ad tormenta ſervorum ita demum veniri oportet, cum ſuſpectus eſt reus, & aliis argumentis ita probationi admovetur, ut ſola confeſſio ſervorum deeſſe videatur.* prout refert ea *JCtus* Ulpianus in *l. 1. §. 1. ff. de quæſt.* cum quo convenit Paulus *JCtus* in *l. unius. 18. §. 2.* ibi: *In ea cauſa, in qua nullis reus argumentis urgebatur, tormenta non facile adhibenda ſunt, ſed inſtandum accuſatori, ut id, quod intendit, comprobet & convincat. ff. eod. tit.* & idem Paulus in *l. ult. ff. eod. tit.* *Qui ſine accuſatoribus in cuſtodiam recepti ſunt, quæſtio de his habenda non eſt, niſi aliquibus ſuſpicionibus urgeantur.* Idemque docent Impp. Diocl. & Maximinian. in *l. ſicut falſo. 17. C. ad L. Corn. de falſ.* & clarioribus verbis in *l. milites. §. oportet. 1.* ibi: *Oportet autem judices nec in his criminibus, quæ publicorum judiciorum ſunt, ad inveſtigationem veritatis a tormentis initium ſumere, ſed argumentis primum veriſimilibus probabilibusque uti. & c. C. de quæſt.* & Imp. Antonius in *l. 3.* ibi: *Servi alieni interrogabuntur, ſi præſtita fuerint ex tanto ſcelere argumenta, ut videantur accedere ad veriſimilia cauſa crimina. C. eod. tit.*

6 *Deinde* ab hac ſententia alienus non eſt Imp. Carolus V. in *Ord. crim.* ſæpius judicibus injungens, ne absque legitimis indiciis ad torturam properent, ut in *art. 6.* verb. der ſoll doch mit peinlicher Frage nicht angegriffen werden, es ſey dann zuvor redliche und derhalben gnugſame Anzeigung und Vermuthung, von wegen derſelben Miſſethat, auf ihn glaubwürdig gemacht. *art. 7.* verb. ob des fürbrachten Argwohns und Verdachts zu peinlicher Frage gnugſam wäre, oder nicht. It. *art. 20.* verb. wo nicht zuvor redliche Anzeigung der Miſſethat, darnach man fragen wolte, vorhanden, und beweiſt würde, ſoll niemands gefragt werden. ꝛc. *art. 18.* verb. auch peinlicher Frage halben, derjenigen, ſo für Miſſethäter verdacht, oder verklagt werden, und das nicht geſtändig ſeyn, auf redliche Anzeigung, Wahrzeichen, Argwohn und Verdacht der Mißhandlung geſetzt. ꝛc. It. *art. 22.* verb. Es iſt auch zu mercken, daß niemand auf einigerley Anzeigung, Argwohn, Wahrzeichen oder Verdacht, endlich zu peinlicher Straffe ſoll verurtheilet werden, ſondern allein peinlich mag man darauf fragen, ſo die Anzeigung, als hernach funden wird, gnugſam iſt. & *art. 23.* verb. eine jede gnugſame Anzeigung, darauf man peinlich fragen mag. ꝛc. qui textus omnes ſententiam hanc apertiſſime probant, ut nullum de hac reſtet amplius dubium.

Tertio accedit, quod ſi judicibus concederetur, ut poſſint ſine legitimis & ſufficientibus indiciis reos torquere, facile eſſet in eorum poteſtate, criminale judicium a tortura inchoare; quod, tanquam abſurdum, jura civilia & canonica prohibuerunt, *l. 1. in pr.* ibi: *non eſſe a torm. ff. de quæſt. l. maritus. 20. ff. eod. tit. l. milites 8. §. oportet. C. eod. tit. c. cum in contemplatione. 6. extr. de reg. jur.* Farin. *d. q. 37. n. 2.* 7

Qua regula ſtante, ſequitur porro, ſi quis nullis indiciis legitimis præcedentibus quæſtioni ſubjectus, & crimen confeſſus fuerit, hanc confeſſionem ei nequaquam præjudicare, neque confeſſum condemnari poſſe; prout clare diſpoſitum ab Imp. Carol. V. in *Ord. crim. art. 20.* in verb. wo nicht zuvor redliche Anzeigung der Miſſethat, darnach man fragen wolte, verhanden, und beweiſet würde, ſoll niemands gefraget werden; und ob auch gleichwohl aus der Marter die Miſſethat bekannt würde, ſo ſoll doch der nicht geglaubet, noch iemands darauf verurtheilet werden. ꝛc. Nulla ſiquidem eſt hæc confeſſio; adeoque nec condemnationis effectum habere poteſt, Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 9.* Salycet. *in l. 2. C. de cuſtod. reor.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. q. 37. n. 110.* Matth. Stephan. *in not. ad art. 20. Ord. crim. n. 2.* Hippolyt. de Marſil. *in l. 1. in pr. n. 32 ff. de quæſt.* 8 9

Q. 2. Num reus absque indiciis præcedentibus tortus & crimen confeſſus, condemnari queat, indiciis ſupervenientibus & confeſſione ratificata?

Hocque minus controvertitur ab *Interppr.* reo confeſſionem ſuam revocante. At, *quid ſi reus illegitime & absque indiciis ſufficientibus tortus, ac de crimine confeſſus, perſeveret in confeſſione, eamque ratificet, ſimulque poſt torturam indicia legitima ſuperveniant, an tunc ex confeſſione ſua, & poſtea adinventis indiciis condemnari poterit?* quod probabiliter forſan exiſtimare quis poſſet; quum indicia legitima, eaque ſufficientia, & propria rei confeſſio hic concurrant, Hocque ipſum eſt, quod Paris de Puteo *in tr. de ſyndic.* verb. *tort. c. 9. n. 2.* urget, confeſſionem ſequentem ortam ex perſeverantia ſpontaneam eſſe, eamque ex defectu indiciorum non præcedentium invalidam reddi minime poſſe; cum præſumatur reus conſcientia criminis perſeverare. 10 11

Verum ut maxime reus conſcientia criminis perſeverare præſumatur, tam fortis tamen hæc 12

præ-

Digitized by Google

præſumptio non eſt, ut propterea in reum ſententia capitalis ferenda ſit, Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 33.* Quin & metus tormentorum ſemper durare præſumitur, ob quem perſeverantia illa fieri cenſetur, Hippol. de Marſil. *in l. pen. n. 13. 14. 15. ff. de quæſt.* Felin. *in cap. ad noſtrum. n. 1. verſ. item in quantum. extr. de probat. & ad c.*
13 *qualiter. §. licet. n. 13. extr. de accuſat.* Verior itaque eſt contraria deciſio, & ab *Interpp.* communiter recepta, perſeverantiam ſcilicet expreſſam vel tacitam confesſionis vi tormentorum expreſſæ, non tollere defectum indiciorum præcedentium, ac proinde non recte ob perſeverantiam in reum ſententiam ſeveram ferri poſſe, repertis etiam poſtea indiciis; Bartolus *in l. maritus. n. 2. ff. de quæſt.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. quæſt. 55. n. 14. in fin. & quæſt. 64. n. 9.* Henr. Bocer. *in tract. de qu. & tort c. 10. & 11.* Hippol. de Marſil. *in l. pen. n. 16. ff. de quæſt.* ubi dicit, ſe per textum illius legis a mortis pœna liberaſſe diverſis temporibus tres homines Bononiæ, qui nullis præcedentibus indiciis adhibitis tormentis interrogati fuerant, perſeverantes in ſua confesſione, etiam repertis poſtea indiciis. Joh. Zang. *d. c. 5. n. 34.* Franc. Brun. *de indic. P. 2. q. 6. n. 27. & 28.* Math. Stephan. *in d. art. 20. n. 2.* Farinac. *d. quæſt. 37. n. 110.* Brun. a Sole *in ſuo conſil. crim. n. 160.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 1. concl. 353. n. 1.* Gomez. *tom. 3. var. reſol. 13. n. 25.*

14 *Tum*, quod ſententia capitalis ex confesſione tormentis expreſſa, nullis præcedentibus indiciis in reum lata, ipſo jure ſit nulla; quoniam conditio indiciorum præcedentium impleri debet in forma ſpecifica, *l. qui hæred. 44. & l. 55. ff. de condit. & demonſtrat. l. ſi rem. 9. §. omnes. ff. de pign. act. l. Julianus. 13. §. offerri 8. & l. qui pendentem. 25. ff. de act. empt.* At quod ab initio nullum eſt, poſtea confirmari nequit, *l. quod initio. 29. & l. quæ ab initio. 210. ff. de reg. jur.* Bart. *ad l. 1. ff. de his, qui ſui vel alien.* Dec. *ad l. 5. n. 21. ff. de juriſd.* & actus, qui ab initio propter defectum cauſæ confirmantis eſt nullus, non validatur, licet poſtea ratificetur ſubſequente confirmatione; ut exemplis oſtendit Hippol. de Marſil. *in dict. l. pen. n. 31. & ſeqq. ff. de quæſt. & pract. crim. §. diligenter. n. 184. & ſeqq.*

15 *Tum* ob textum antea allegatum in *art. 20. Ord. crim.* verb. ob auch gleichwohl aus der Marter die Miſſethat bekannt würde, ſo ſoll doch der nicht geglaubet, und iemand darauf verurtheilet werden. *rc.* Licet enim de hoc caſu, quando nempe confesſus perſeveraverit in confesſione, claris atq; diſertis verbis nil diſpoſitum ibidem reperiatur; haud obſcure tamen hic ipſe caſus in diſpoſitione *d. art. 20.* continetur, quando dicitur, confesſioni non eſſe fidem habendam, & ſtatim ſubjicitur, neminem ex hac confesſione condemnandum eſſe: Quod non niſi de confesſione reiterata exaudiendum eſt; ſiquidem ex nulla confesſione quis condemnatur, niſi illa fuerit ratificata, teſte ipſomet Imper. Carolo V. in *art. 56. Ord. crim. l. 2. C. de cuſtod. reor.*

16 *Tum*, quod, uti modo dictum, perſeverantia illa ob metum tormentorum reiterandorum fieri cenſeatur, Bartol. *ad l. pen. ff. de quæſt.* ubi & Hippol. de Marſil. *n. 13. 14. 15.* Henr. Bocer. *d. c. 3. n. 11.*

17 *Atque ita ſæpius reſpond. Scabini*: Ob wohl Michael Feſſler, als ihr ihn mit der Schärffe angreiffen laſſen, bekannt, daß er die *articulirten* und *in actis* benannten Stücke geſtohlen; Dieweil aber dennoch aus eurer Frage nicht zu befinden, daß ihr ſolchen peinlichen Angriff auf vorgehende gnugſame *Indicia* fürgenommen. *rc.* So mag auch auf ſolches ſein gethanes nichtiges Bekänntniß, wider ihn ſeiner Straffe halber nichts erkannt werden, V. R. W. *Ad requiſit. Henr.* Otten *a* Gerßdorff, *M. Jun. A. 1587.*

It. Ob wohl der Gefangene *M. C.* ſich zu unterſchiedenen Deuben bekannt; dieweil aber dennoch aus den Acten nicht zu befinden, daß die peinliche Frage an dem Gefangenen, auf vorgehende gnugſame *Indicia* und eingeholetes rechtliches Erkänntniß, und alſo *legitime* vollſtreckt worden. *rc.* So hat auch ſolcher Deuben halber, wider den Gefangenen nichts beſtändiges erkannt werden mögen, V. R. W. *Ad conſultat. Conſulum & Senat.* in Buntzlau, *M. Jul. A. 1626.* 18

It. Da er aber ſein Bekänntniß nicht in Gutem gethan, ſondern daſſelbe durch die *Tortur* von ihme erzwungen worden wäre; So möchte er, weil aus eurer Frage nicht zu befinden, was ihr vor *Indicia* zur ſcharffen Frage wider ihn gehabt, und daß ſolche auf vorgehendes rechtliches Erkänntniß ergangen wäre; noch zur Zeit in Straffe nicht genommen werden, V. R. W. *Ad requiſ. Georg. a* Bombsdorff, *M. Apr. A. 1593.* 19

It. Dieweil ihr auch anitzo nicht berichtet, was eigentlichen eure angegebene *Indicia* geweſen, worauf die Gefangene *A. W.* anitzo *C. K.* Haußfrau, vor ihrem gethanen gütlichen Bekänntniß, mit der *Tortur* angegriffen worden: So hat auch auf ihre anitzo uns überſendete gütliche Auſſage, ihrer Straffe halber nichts beſtändiges mögen erkannt werden, V. R. W. An Levin von Kundſtedt, in Eichsbergk, *M. Jan. A. 1591.* 20

Pariter fuit in caſu ſimili pronunciatum Senat. in Freyſtadt, *M. Dec. A. 1614.*

Hæcque vera ſunt, licet metu tormentorum ſolummodo, vel ſaltem per minas & in loco tormentorum, confesſio facta fuiſſet, Math. Steph. *in d. art. 20.* nam abſque legitimis præcedentibus indiciis, Judex reum ne quidem terrere poteſt; quia metus torquendi æquiparatur torturæ: & paria ſunt, quem confiteri per torturam, vel metu torturæ, *l. noviſſime. verſ. quid enim, ff. quod cum falſ. tutor.* Proſp. Farin. *d. qu. 37. n. 96.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. in pr. n. 55. & ſeqq. ff. de qu.* Paris de Puteo *in tr. ſyndic.* verb. *tort. c. 1. n. 26.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. cap. 13. n. 4.* Foller. *in pract. crim. in 3. P. 3. partis*, verbis: *& ſi confitebuntur. n. 111.* Brun. a Sole *in ſuo conſil. crim. n. 163. & ſeqq.* Joſeph. Maſcard. *de probat. vol. 1. concl. 352. n. 14.* qui omnes poſt alios plures, quos allegant, optime probant, quod, ſicut judex non poteſt ſine præcedentibus indiciis reum torquere, ita pariter nec poterit terrere; & ſi torqueat vel terreat, confesſio ſubſequens tanquam metu torturæ extorta, nihil operetur. 21

Q. 3. An judex reum terrere poſſit tormentis, abſque indiciis præcedentibus?

Atque pro hujus aſſertionis confirmatione, videtur facere *l. 1. §. ſi quis ultro. 27.* in verb. *Si quis ultro de maleficio. ff. de quæſt.* Quare ut confesſioni metu tormentorum extortæ fides habeatur, indicia legitima, & ad territionem ſufficientia præcedant, neceſſe eſt. 22

Quin, etſi delatus ad reſcriptum principis ad quæſtionem abreptus & confeſſus eſſet, attamen ne tum quidem ex confesſione ſua condemnari poſſet: quum ejusmodi reſcriptum irritum ſit atque nullum, *l. 3. C. de precib. Imp. offer. l. auctoritatem. 3. C. unde vi.* Hippol. *in pract. crim. §. aggredior. n. 71.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 11.* 23

Q. 4. Quid juris, ſi tortura per Reſcriptum Principis decernatur?

nec Princeps mandare poteſt, ut reus torqueatur ſine indiciis ad torturam ſufficientibus; & ſi mandaverit, judex non tenetur, nec debet illi obedire: & ſi obediat, tenetur in ſyndicatu, & puniendus eſt, nec excuſatur propter Principis 24

juſſum, Proſp. Farinac. *d. qu. 37. n. 74.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 64. n. 13. verſ. & dicit.* Af-
25 flict. Grammat. *vot. 32. n. 9.* Extantibus autem indiciis ſufficientibus, ad ſolum Principis mandatum reus torqueri poteſt a judice inferiore, ac confeſſus in tortura delictum condemnari debet, etiamſi Juriſperiti ſuper tortura non pronunciaverint, nec eorundem conſilium a Principe fuerit imploratum.

26 *Prout tali caſu reſpond. Scab. ad requiſ. Quæſt.* zur Auguſtusburg, *M. Nov. A. 1612.*
Et ad ejusdem petitionem, M. Febr. A. 1616.

27 *Altera* regula ſit hæc: Quænam indicia in quovis crimine ad torturam ſint legitima & ſufficientia, juſto judicis arbitrio committendum eſt.

Q. 5. Quænam indicia ad torturam inferendam ſufficientia ac legitima habeantur?

28 Etenim impoſſibile eſt, omnia ac ſingula cujusvis delicti indicia referre; quippe quæ ex facto oriuntur, quo mutato, neceſſe eſt, ipſum jus mutetur, *l. ſi is. 31. ff. de accuſat. tutor. l. 3. ff. de in diem addict. l. qui fundum. 75. ff. de contr. empt. l. ſi in emptione. 34. §. pen. & l. cum ab eo. 41. ff. eod. tit.* quare tam factum ipſum, quam cujusvis facti & criminis circumſtantiæ, & qualitates ſingulæ probe & exacte ponderari, ex iisque poſtmodum indicia ad quæſtionem habendam deſumi debent: id quod rectius fieri nequit, quam inventis ex variis circumſtantiis argumentis ad arguendum, hoc eſt, oſtendendum delictum, judicium adhibere, id eſt, rationem a natura menti datam, quæ cauſas rerum & conſequentias videt & dijudicat, Cicer. *l. 2. de*
29 *fin. bonor. & malor.* quod nil aliud eſt, quam diſcretione mentis atque arbitrio ſuo uti, ut ſic materia indiciorum revera ſit arbitraria, prout tenent *Dd.* communiter per text. in *l. 3. §. ejusdem quoque. ff. de teſtib. l. de minore. 10. §. plurimum. ff. de quæſt.* Bartol. *in l. ult. n. 5. de quæſt.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 20. n. 4.* Jac. Menoch. *l. 1. de præſumpt. qu. 89. n. 1.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 14.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. q 37. n. 192.* Franc. Brun. *in tr. de ind. & tort. P. 1. q. 3. n. 1.* Lud. Peguer. *dec. crim. 17. n. 9. & 10.*

30 Eoque reſpexit Carolus V. Imper. in *Ord. crim. art. 18.* verb. dieſelben Sachen oder Wahrzeichen, ſo ein redlich gnugſam Anzeigen, Argwohn, oder Verdacht geben, ſeynd nicht möglich alle zu beſchreiben. ꝛc. *art. 24.* verb. dann nicht müglich alle argwöhnige und verdächtige Fälle und Umſtände zu beſchreiben. & *art. 27. in fin.* ſo ſollen diejenigen, denen peinlicher Frage halber zu erkennen gebühret, ermeſſen, ob dieſelbe obbeſtimmten, oder dergleichen erfunden argwöhnigen Theil oder Stücke, ſo viel redlicher Anzeigung der verdachten Miſſethat thun mögen. ꝛc. und zu peinlicher Frage gnugſam, *ubi* Matth. Steph. & Ge. Rem. *in nemeſ. Karulin.*

31 Dixi autem in regula antea poſita, qualitatem indiciorum, an ſufficientia ſcilicet ſint, nec ne, juſto judicis arbitrio committendam eſſe; neque enim hac in re judex pro lubitu ac propria ſponte arbitrari, ſed judicium diſpoſitioni juris rectæque rationi conformare debet, Blanc. *ad l. fin. ff. de quæſt. n. 41.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. caſ. 270. n. 4. in fin.* Brun. a Sol. *in conſil. crim. n. 130. & ſeqq.* ubi dicit, quod hoc in caſu judicis arbitrium debeat eſſe conforme vel diſpoſitioni juris, vel approbatis *Dd.* doctrinis. Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 3. concl. 1385. n. 18.* unde neceſſario ſequitur, judicem nova indicia ex cerebro ſuo inducere non poſſe, ſed ea jure approbata eſſe debere, ut in ſpecie tradit Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 30.* Brun. a Sol. *dict. conſil. crim. n. 127. & n. 135. & ſeqq.*

Hujus generis indicia legibus ac ratione juris introducta & approbata, ſat multa, & quidem communiora ac principaliora, *quæſt. præced.* fuerunt enumerata; At, dixerit aliquis, ſi ex facti cujusque & criminis multifariis circumſtantiis, nec non perſonarum rerumque varietate, indicia deſumenda ſunt, ut modo probavi, Matth. Stephan. *in not. ad art. 18. Ord. crim.* quomodo judex arbitrium ſuum ad juris diſpoſitionem in dijudicandis hiſce indiciis regulare poterit, cum plurima facta legibus expreſſis comprehenſa non ſint, ſed noviter oriri ſoleant? Huic reſpondet Carolus V. Imp. *in art. 24. Ord. crim.* licere a ſimilibus ad ſimilia procedere, adeoque ex indiciis nominatim expreſſis ad non expreſſa indicia argumentari, modo horum par ſit ratio. Verba *art.* ſunt: Aus dieſen nachgeſetzten Articuln, vom Argwohn und Anzeigung der Miſſethat ſagend, ſoll in Fällen, ſo darinnen nicht benannt ſind, Gleichnüß genommen werden; dann nicht müglich iſt, alle argwöhnige und verdächtige Fälle und Umſtände zu beſchreiben. idemque exprimitur *in art. 34.* verb. wäre aber ſolcher oder dergleichen nicht vorhanden. ꝛc. & *art. 35.* verb. ſo ſolches und dergleichen erfunden wird. ꝛc. Cum enim fieri nequeat, ut omnium factorum, quæ innumera quotidie accidunt, circumſtantiæ indiciorum vicem præbentes ſingulatim enumerentur, *arg. l. non poſſunt. 12. ff. de legib.* utique a ſimilibus ad ſimilia procedere, & ex identitate rationis argumentari licet; quo ipſo omnia facta ac indicia, quæ unquam accidere queunt, ſi non expreſſe, tacite tamen legibus ac jure comprehenſa eſſe, haud abſurde quis affirmaverit, *arg. l. regula. 6.* ubi *Dd. ff. de jur. & fact. ign.* 32 33

Cumque magna prudentia ad exactam indiciorum dijudicationem requiratur, nec cujusvis ſit, ſingulas factorum qualitates & circumſtantias probe diſcernere, & ex rationis identitate rite argumentari, atque a ſimilibus ad ſimilia inferre: unde ſæpius accidit, ut judex & aſſeſſores haud certi eſſe queant, ſatisne cauſa ſit, captivum torturæ ſubjici vel ſecus; eo caſu ad magiſtratum ſuperiorem, aut collegium juriſperitorum judicem confugere, ab iisque conſilium petere jubet Imp. Carol. V. in *art. 7. Ord. crim.* ibi: So die gemeldten Urtheiler in beſtimmter Erkänntniß zweiffl ich würden, ob diß fürbrachten Argwohns, und Verdachts zu peinlicher Frage genugſam wäre oder nicht: So ſollen ſie deshalben Raths bey der Obrigkeit, ſo der Ende ohne Mittel die peinliche Obrigkeit der Straffe hat, oder ſonſt an Enden und Orten, wie zu Ende dieſer unſerer Ordnung (nempe *art. 219.*) angezeiget, ſuchen, und doch derſelbigen Obrigkeit in ſolchem Rathſuchen, alle Umſtände und Gelegenheit ihres Erfahrens, des Verdachts, eigentlich in Schrifften berichten. & *art. 28.* in verb. *fin.* und ſo in dieſen Dingen gezweiffelt würde; ſollen diejenigen, ſo peinlicher Frage halber zu erkennen, und zu handeln gehöret, bey den Rechts-Verſtändigen, und an Enden und Orten, wie zu Ende unſerer Ordnung angezeiget, Raths pflegen. Receptius autem eſt hodie, ut judices in ejusmodi caſu dubio ea, quæ in inquiſitione acta fuere, quæque indicia ac ſuſpiciones adſunt, in 34 35

ſcri-

ſcripta redacta non Magiſtratui ſuperiori, ſed Sca-
binis tranſmittant, eosque conſulant; Secundum
leges enim pronunciatur, cum ex prudentum con-
ſilio ſententia fertur, *l. leges 3. C. de legib. arg. l. ult.
§. mixta. 26. ff. de mun. & hon.* Matth. Steph. *in not.
ad art. 7. & art. 28. Ord. crim. circa fin.*

Q. 6. Quotnam indicia requirantur ad decernendam torturam?

36 *Tertia* regula numerum indiciorum concer-
nit, eaque eſt: Quod ex remotis indiciis ad
torturam devenire non liceat, niſi eorun-
dem plura pro arbitrio judicis concur-
rant: At, unicum etiam propinquum in-
dicium ad decernendam torturam ſuffici-
ens eſt.

37 Diſputari ſolet ab *Interpp.* num unum ſuffi-
ciat indicium ad torturam, an vero plura ſemper
requirantur? Etenim leges, quæ de indiciis agunt,
in numero plurali loquuntur, *l. milites. 8. §. opor-
tet. C. de quæſt. l. 1. §. 1. & §. 4. l. unius. 18. §. 1. ff. d.
tit.* unde dicendum videtur, plura ſemper deſide-
rari indicia, & ad minimum duo; quippe cum plu-
ralis locutio duorum numero contenta ſit, *l. ubi
numerus. 12. ff. de teſt.* At leve admodum hoc eſt
argumentum, ſiquidem quod jura noſtra de indi-
ciis in numero plurali loquantur, ideo potiſſimum
fit, quod propter varietatem & pluralitatem cri-
minum ipſa quoque indicia varia ac plurima ſint,
nec unumquodque indicium cuique crimini con-
38 veniat. Nec raro in jure accidit, ut leges plu-
rali in numero loquentes, in ſingularem nume-
rum reſolvantur, *l. 3. §. negotia. 2. ff. de negot. geſt.
l. falſa. 33. §. ult. ff. de condit. & demonſtr.*

39 Ac ſane tam probabile eſſe poterit unicum
etiam indicium, ut abſque omnibus aliis admini-
culis illud ad torturam infligendam ſufficere vi-
deatur; puta ſi quis ex quadam domo prodierit
cum gladio ſanguine madefacto, in qua domo
confeſtim repertus ſit aliquis enſe interfectus. Hip-
pol. de Marſil. *ad rubr. C. de prob. n. 237.* Henr.
Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 125.* Jac. Menoch.
de arbitr. jud. quæſt. l. 2. cent. 3. caſ. 270. n. 18. Joſ.
Maſcard. *de prob. vol. 2. concl. 867. n. 25.*

40 Quare Imp. Carolus V. diſtinguere jubet in-
ter indicia propinqua ſeu certa, & indicia remota
ſeu veriſimilia: illaque tam urgentia judicat, ut
unumquodque per ſe ſolum ad quæſtionem ha-
bendam ſufficere exiſtimet; ex hiſce vero tum de-
mum torturam decerni vult, ſi eorundem plura
concurrant, *in Ord. crim. art. 27.* verb. derſelbi-
gen argwöhnigen Theil oder Stück iſt keines al-
lein zu redlicher Anzeigung, darauf peinliche Frage
mag gebraucht werden, gnugſam; wo aber ſolcher
argwöhnigen Theile oder Stücke etliche bey einan-
der auf jemand erfunden werden, ſo ſollen diejeni-
gen, denen peinlicher Frage halben zu erkennen ge-
bühret, ermeſſen, ob dieſelben obbeſtimmten, oder
dergleichen erfunden argwöhnigen Theil oder
Stück ſo viel redlicher Anzeigung der verdachten
Miſſethat thun mögen, als die nachfolgenden Ar-
ticul, der ein jeder allein eine redliche Anzeigung
macht, und zu peinlicher Frage genugſam. *junct.
rubr. art. 29.* gemeine unzweiffelhaffte Anzeigungen,
deren jegliche allein zur peinlicher Frage genugſam
41 iſt. Ratio hujus diſpoſitionis haudquaquam ob-
ſcura eſt; Propinqua enim indicia ipſi maleficio
inſunt atque inhærent, & judicem quaſi certum
reddunt de delinquente, ita ut nil aliud deeſſe vi-
deatur, quam rei confeſſio, *l. 1. in pr. ff. de quæſt.* At
vero remota indicia non ſemper rem veram eſſe
arguunt, ſed plerumque tantum: prout etiam
non ſimpliciter certa indicia, ſed veriſimilia, ſeu
quaſi certa dicuntur, *l. milites. 8. §. oportet. C. de
quæſt.* unde fit, ut unico etiam propinquo in-
dicio fides habeatur; remota autem indicia nil
certi probent, niſi plura concurrant.

Quænam vero indicia dicantur propinqua, 42
quæque remota, patet ex traditis *qu. 120. & 121.*
ubi eorundem plurima, ac quidem communiora
& frequentiora relata fuerunt, ex quibus de reli-
quis facillime judicare licet, *art. 24. Ord. crim.*
Eſt namque hic paſſus haud minimus, in quo ju-
dex arbitrium ſuum exercere poteſt, prout dixi
regula præcedenti; Sicuti & in hoc, quotnam
indicia remota ſeu veriſimilia concurrere oporte-
at, ſi torturam decernere velit, *d. art. 27. Ord.
crim.* Hoc enim arbitrio judicis præcipue com-
mitti, ſenſerunt Bartol. *ad l. ult. n. 6. ff. de quæſt.*
Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. qu. 37. n. 49.*
Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n.
177.*

Q. 7. Quot teſtibus indicia debeant probari?

Quarto diſpiciendum quoque de pro- 43
batione indiciorum, ubi tenenda eſt regula:
Indicium quodlibet regulariter duobus
teſtibus probari debere.

Non enim ſatis eſt, indicia ad torturam ſuffi- 44
cientia in judicio allegari, ſed etiam probari ea-
dem oportet, ut verba innuunt Imper. Caroli V. in
art. 6. Ord. crim. und derhalben genugſame Anzei-
gung und Vermuthung von wegen derſelben Miſ-
ſethat auf ihn glaubwürdig gemacht. *etc.* non autem 45
probantur indicia ad torturam habendam, niſi per
duos teſtes, prout non modo unanimiter *Dd.* ſen-
tiunt per gloſſ. *in* ult. verb. *vel indiciis. C. famil. her-
ciſc.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 22. n. 1.* Joh. Zan-
ger. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 21. &* Jac. Menoch.
l. 1. de præſumpt. quæſt. 89. n. 21. Matth. Weſ. *in pa-
rat. ff. de qu. n. 7.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt & tort.
c. 3. n. 137.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. qu.
37.* Anton. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 18.* Æ-
gid. Boſſ. *in tit. de indic. & conſid. ant. tort. n. 5. 18.
& 19.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 36. n. 14.*
Hippol. de Marſil. *in l. unius. §. teſtes. n. 1. ff. de qu.
& in pract. crim. §. diligenter. n. 7.* ſed & diſertis 46
verbis hoc requirit Imp. Carolus V. *in art. 23. Ord.
crim.* in verb. eine jede genugſame Anzeigung, dar-
auf man peinlich fragen mag, ſoll mit zweyen guten
Zeugen bewieſen werden. et *art. 30.* in verb. final.
aber ſo einer etliche Umſtände, Wahrzeigen, An-
zeigung, Argwohn, oder Verdacht beweiſen will,
das ſoll er zum allerwenigſten mit zweyen guten,
tüglichen, unverwerfflichen Zeugen thun.

Unius enim hominis teſtimonium non ad- 47
mitti oportere, & lege divina, & humana cautum
eſt, *Deut. c. 19. v. 15. Matth. 18. v. 16.* imo teſtis uni-
cus regulariter non probat, licet præclaræ curiæ
honore præfulgeat, *l. jurisjurandi. 9. §. 1. C. de teſtib.
l. maritus. 20. ff. de quæſt.* Hippol. de Marſil. *d. §.
diligenter. n. 1. & ſeqq.* quod in caſu præſenti indi-
ciorum tanto certius eſt, quanto magis periculum
in tortura decernenda verſatur; quippe quæ dam-
num irreparabile continet, & veritatem ſæpius
fallit, *l. 1. §. qu. ff. de quæſt.* Ob quam cauſam et-
iam idoneitatem teſtium tot verbis exprimit Imp.
d. art. 30. (guten, tüglichen, unverwerfflichen Zeu-
gen.) Tales nimirum requirit teſtes, qui omni ex- 48
ceptione ſunt majores, contra quos nil objici, nil

Digitized by Google

excipi poteſt. Eaque ſi judex non probe obſervaverit, quin confeſſio extorta nullius momenti ſit, ac reus condemnari nequeat, ambigendum prorſus non eſt.

49 *Sicuti in caſu tali reſpond. Scab. ad conſultat. Ge. a* Carles-
witz: Obgleich der Gefangene *M. M.* in ſcharffer Fra-
ge bekannt, daß er drey Hirſche, neun Stücke Wild,
und ein Rehe in Chur-Fürſtlicher Sächſiſcher Wild-
Bahn geſchoſſen; Dieweil aber dennoch ſeiner Per-
ſon halber nur ein einiger Zeuge vor der ihm zuer-
kannten *Tortur* abgehöret worden, derſelbe auch ſeine
Auſſage, wie ihr ſelbſt berichtet, nicht vermittelſt ei-
nes gewöhnlichen Zeugen-Eydes gethan. ꝛc. So
mag auf diß ſein Bekänntniß, ſo er in der *Tortur* ge-
than, ihm die Todes-Straffe, ſo in Chur-Fürſten *Au-
guſti*, hochlöblichſter Gedächtniß, *A. 1584. publicirten
Conſtitution* auf die Wildprets-Diebe verordnet, nicht
zuerkannt werden, V. R. W. *Verſus* Schwartzenberg,
M. Jan. A. 1599.

Q. 8. Quibus in caſibus probatio indiciorum per unicum teſtem facta ſufficiat?

Dixi autem, indicia *regulariter* duobus teſti-
50 bus probari debere, ut verba regulæ ſonant:
Sunt enim caſus, in quibus præſumtiones & con-
jecturas unico teſte quandoque probari ſufficit;
51 utputa *Primo*, ſi crimen, ejusque autor directo
probetur per unum teſtem, qui de ipſomet facto
deponit, quod nempe ſuis oculis viderit commit-
ti facinus ab eo, qui reus poſtulatur. Hunc
namque teſtem unicum, ſi omni exceptione ma-
jor fuerit, ſufficere ad habendam de reo quæſtio-
nem, non modo *Dd.* tradunt, quos refert &
ſequitur Jac. Menoch. *lib. 1. de præſumpt. quæſt. 19.
n. 1.* Matth. Weſ. *in parat. ff. de quæſt. n. 7. verſ.
neque unum.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort.
c. 3. n. 20.* Henr. Bocer. *in eod. tr. c. 3. n. 138.* Jul.
Clar. *d. qu. 22. n. 2. & 3.* Proſp. Farin. *d. quæſt. 37.*
52 *n. 54. & 56.* Sed & diſerte cautum eſt *in Ord.
crim. d. art. 23.* verb. aber ſo die Haupt-Sache der
Miſſethat mit einem guten Zeugen bewieſen würde,
dieſelbe, als eine halbe Beweiſung, macht eine genug-
ſame Anzeigung. ꝛc. & *d. art. 30.* verb. eine halbe
Beweiſung, als ſo einer in der Haupt-Sache die
Miſſethat gründlich mit einem eintzigen, guten,
tüglichen Zeugen beweiſet, das heiſt und iſt eine
halbe Beweiſung, und ſolche halbe Beweiſung
macht auch eine redliche Anzeigung, Argwohn, oder
Verdacht der Miſſethat. ꝛc.

53 Ex quibus verbis notandum inprimis, quod hoc caſu Conſtitutio criminalis tria potiſſimum requirat: *Primum*, ut teſtis ille unicus deponat de actu immediato: quod fit, ſi rationem per ſenſum corporeum rei convenientem & proprium reddat; *deinde*, ut ſit teſtis omni exceptione major, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 30.* *tandem*, ut teſtificetur de crimine verbis dilucidis & indubitatis, Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 26.* vid. quæ dixi ſupra *qu. 121. n. 10. & ſeqq.*

54 *Secundo*, quando agitur de probando delicto in genere; quod ſub ſe comprehendit ſpecies differentes, & actus particulares ſeu ſucceſſivos; qualia ſunt hæreſis, ſortilegium ſeu maleficium, adulterium & ſimilia. Quo caſu teſtimonium teſtium ſingularium, quorum unus de hoc, alius de alio, tertius de illo indicio deponit, conjungenda ſunt, ad effectum torquendi reum ſuper delicto, de quo ſuſpectus eſt, Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 35.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 12. n. 12.* Ant. Gabriel. *concl. 1. n. 27. lib. 1. comm. concluſ. tit. de probat. & tit. de teſtib. concl. 2. n. 19.* Joſ. Maſcard. *vol. 2. de probat. concl. 894. n. 11.*

55 *Tertio* probantur etiam indicia ad tortu-
ram per unicum teſtem in caſu, quo plura indicia
ſimul concurrunt, ſuper quibus teſtes examinati
diverſimode deponunt, ac unus de uno, alter de
alio, tertius etiam de alio teſtificatur; Tum enim
omnium teſtificatio ſimul juncta fidem veriſimili-
ter facit de reo, qui propterea ſub tormentis inter-
rogari poteſt. Etſi enim hac de re non omni ex 56
parte *Interpp.* conveniant, nec deſint, qui aſſertio-
nem hanc ſimpliciter rejiciant, teſtesque hoſce, ut
ſingulares, conjungendos non eſſe autument, eo
quod ſinguli teſtes haudquaquam fidem faciant,
*c. cum dilectus. 32. ext. de elect. l. jurisjurandi. 9. C.
de teſtib. Ord. Crim. art. 23. & 30.* inter quos etiam
eſt Joh. Zang. *d. c. 3. n. 35.* Ant. Gomez. *tom. 3. var.
reſol. c. 13. n. 8.* Jac. Menoch. *lib. 1. de præſumpt.
quæſt. 91. n. ult.* Henr. Bocer. *d. c. 3. n. 141.* veris- 57
ſimum tamen eſt, plures imperfectas probationes
in cauſis capitalibus, conjungendas eſſe ad plenam
probationem faciendam, quoad effectum tor-
quendi: quod communiter *Dd.* placuiſſe, teſtis eſt
Gabr. Roman. *d. concl. 1. n. 23. & 27. tit. de probat.
l. 1. comm. concluſ.* Licet namque unicum indici-
um ab uno teſte probatum, ſemiplenam probatio-
nem & fidem ad quæſtionem de reo habendam
non faciat, de quo caſu *d. art. 23. & 30. Ord. crim.*
aliique textus allegati exaudiri debent; ſecus ta-
men res ſe habet, ſi plura indicia concurrant, &
conjunctim reum aggravent, quorum unum-
quodque per teſtem ſingularem probetur. Nam
una præſumptio aliam juvat, plurimaque indicia
conjuncta fidem faciunt, Hippol. de Marſil. *in
pract. crim. §. nunc videndum. n. 10. 11. & ſeqq.*
Gramm. *dec. 5. n. 14. verſ. quo vero. &c.* Franc. Brun.
in tr. de indic. & tort. P. 1. qu. 2. n. 5. Lud. Carer.
*in pr. 2. tr. de indic. & tort. §. quæ autem & qualia.
n. 6.* Gigas *de crim. læſ. majeſt. l. 2. tit. quomod. & per
quos crim. majeſt. quæſt. 25. n. 3.*

Quod ipſum tamen non aliter accipi velim, 58
quam hiſce tribus concurrentibus: *primo*, ut teſtes ſint omni exceptione majores & idonei, ac vitæ probatæ; *ſecundo*, quod deponant ſuper indiciis proximis delicto, non etiam ſuper valde remotis indiciis; *tertio*, indicia ſuper quibus teſtes iſti ſingulares deponunt, ſint plura & talia, quæ reddant animum judicis quaſi certum, quod reus deliquerit, Proſp. Farin. *d. q. 37. n. 38.* quorum alterutrum ſi deficiat, Zangeri & Boceri opinionem a veritate non alienam eſſe, facillime conceſſerim.

Quarto denique indicia probari poſſunt, per 59
teſtem unicum quoad effectum territionis. Sicuti enim alias judex reum ſolummodo terreri faciens, tam ſtricte regulis torturæ inhærere non tenetur, *arg. l. item apud. 15. §. quæſt. 41. ff. de injur.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 1. n. 89.* ita & hoc caſu ad territionem, quandoque etiam realem, devenire poterit, licet indicia non niſi unico teſte probata ſint, modo judici pro ratione circumſtantiarum hoc æquum ac juſtum viſum fue-
rit. Multum namque hic tribuendum puto ju- 60
dicis arbitrio & diſcretioni, ſicuti & in tota probationis indiciorum materia; ne ſcilicet credat teſtibus cupidis, iratis, & conjuratis, atque a religione remotis, Cicer. *in Orat. pro M. Fontejo*, ſed ut teſtium dicta diligenter ponderet, perſonas comparet, quanta autoritate, quanta fide, quantaque religione quisque dixerit, accurate perpendat, Zang. *d. c. 3. n. 40.*

Quin-

Digitized by Google

Q. 9. Num indicia ad torturam probata a reo elidi ac tolli queant?

61 *Quinta* ſit regula: Licet indicia ad quæſtionem habendam ſufficientia probata fuerint, ad torturam tamen tum demum deveniendum eſt, quando reus ea tollere & elidere nequit.

Neque enim ſufficit, indicia & præſum-
62 ptiones adverſus delatum vel accuſatum adeſſe; ſed rationes & cauſæ indiciorum accurate & diligenter indagandæ ac ponderandæ ſunt, ac ſimul diſquirendum, num reus probabiliter eas elidere, contrariisque adductis argumentis & præſumptionibus refutare ac tollere queat? Hoc-
63 que eſt, quod Imp. Carolus V. circa indicia quævis, duo probe notari velit: nempe cauſam indiciorum, & præſumptionem ex parte rei, cauſam elidentem, in *art. 28. Ord. Crim.* verb. Mehr iſt zu bedencken, wenn jemand einer Miſſethat mit etlichen argwöhnigen Theilen oder Stücken, als vorſtehet, verdacht wird, daß allewege zweyerley gar eben wahrgenommen werden ſollen: Erſtlich, die Urſach der erfundenen Argwöhnigkeit: Zum andern, was die verdachte Perſon guter Vermuthungen, die ſie von der Miſſethat entſchuldigen mögen, für ſich habe. ꝛc. In quo certe non minima pars defenſionis verſatur,
64 quæ nullatenus reo eſt auferenda; Quid enim, ſi oſtendere vellet, id, quod in argumentum & indicium adducitur, alia mente a ſe factum eſſe: aut ſi contraria indicia & præſumptiones fortiores recenſere ac probare, & ſic indiciis indicia refutare, ac præſumptiones contrariis præſumptionibus elidere mallet? Tantum ſane abeſt, reum ad horum probationem ſe offerentem, repellendum eſſe, ut eum etiam admitti & audiri, expreſſe jubeat Imp. in *Ord. crim. art. 29.* verb. Er würde dann etwas dargegen fürwenden; wo es ſich erfünde, oder bewieſen würde, daß es den Argwohn ableinet, alsdann ſoll dieſelbe Entſchuldigung, vor aller peinlicher Frage, zu erfahren fürgenommen werden. It. *art. 37.* verb. er könte dann mit glaublichem Schein ein anders anzeigen. ꝛc. It. *art. 33.* er könte dann ſolchen Verdacht mit glaublicher Anzeige oder Beweiſung ableinen, das ſoll vor aller peinlicher Frage gehöret werden. Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 2. n. 36.* Matth. Steph. *in not. ad art. 32. Ord. crim.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 3. n. 164.*

65 Sunt autem varia argumenta & præſumptiones, quæ reum juvare poſſunt: puta, quod ſua ſponte ſe judici exhibuit; vel quod ea nocte, qua commiſſum dicitur crimen, arcte & graviter dormitaſſe dicitur; aut cum fugam facere potuiſſet, minime pedem loco movit; aut ſua ſponte carcerem ingreſſus; vel ſi adverſus eum in loco manentem longe poſt commiſſum facinus tarda ſit inſtituta accuſatio; vel quod teſtes ſuam depoſitionem extra judicium revocaverint, Jac. Menoch. *de præſumpt. lib. 5. præſumpt. 48. n. 10. & ſeqq.* Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 36.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 2. concl. 904. n. 17.* quæ & alia argumenta & præſumptiones tum demum indicia ad torturam tollunt, ſi iis fortiora ac probabiliora ſunt; Quod ſi ve- 66
ro judex, habito velut æquilibrio, indiciorum cauſam & occaſionem rationibus defenſionis præponderare compererit, tuto tortura uti poterit; diſponente ita Imper. Carolo V. *in Ord. crim. art. 28.* verb. Und ſo dann daraus ermeſſen mag werden, daß die Urſachen des Argwohns gröſſer ſind, dann die Urſach der Entſchuldigung, ſo mag alsdann peinliche Frage gebraucht werden; wo aber die Urſachen der Entſchuldigung ein mehrer Auſſehen und Achtung haben, dann etliche geringe Argwöhnigkeit, ſo erfunden ſeyn, ſo ſoll die peinliche Frage nicht gebrauchet werden. ꝛc.

Quare hic judicis (qui vir bonus & legum 67
peritus ac litium minuendarum ſtudioſus eſſe debet, *l. quidam. 21. in fin. ff. de reb. credit. l. 1. §. poteſt. ff. de nov. oper. nunciat.* Jac. Menoch. *in proœm. l. 1. de arbitr. jud. qu. n. 6.*) partes ſunt, tam indicia ad torturam, quam argumenta rei ac probationes contrarias, ad juſtam trutinam revocare, & fortioribus argumentis & præſumptionibus pondus deferre; in quo ſi ſeſe extricare nequeat, prudentes conſulere jubetur, *d. art. 28.* verb. fin. Und ſo in dieſen Dingen gezweiffelt würde, ſollen diejenigen, ſo peinlicher Frage halber zu erkennen und zu handeln gebühret, bey den Rechts-Verſtändigen und an Enden und Orten, wie zu Ende unſerer Ordnung angezeiget, Raths pflegen.

Quod in foro Sax. tanto magis verum, 68
quanto minus inferioribus judicibus abſque conſilio prudentum torturam decernere licet: vide Reſcriptum Illuſtriſſ. Electoris Sax. D. Auguſti, Scabinis *M. Jan. 1579.* inſinuatum, verbotenus relatum ſupra *q. 107. n. 69.* & *Ord. polit. de A. 1612. ſub tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5. verſ.* Und ſo dann ferner. Et *verſ.* So wohl auch folgends ſich in den Schöppen-Stühlen. ꝛc.

Hoc tamen certiſſimum eſt, quod præ- 69
ſumptio non delicti, excludat præſumptionem delicti, Joſ. Maſcard. *de probat. concl. 1224. n. 11.* Jac. Menoch. *l. 2. de arbitr. jud. quæſt. caſ. 412. & l. 1. præſumpt. quæſt. 36. & 92.* Nic. Boër. *dec. 165.* Joh. Fichard. *conſil. 108. n. 2. & conſil. 120. n. 9. tom. 2.* Matth. Steph. *in not. ad dict. art. 28. Ord. Crim.* et quod in dubio ſemper 70
in mitiorem partem ſit præſumendum, Joh. Zanger. *d. c. 2. n. 177.* Bald. *in l. 2. verſ. ſecundo quæritur. C. de furt.*

QUÆ-

Digitized by Google

QUÆSTIO CXXIV.

De actu Torturæ & modo ipſo Executionis; nec non de Examine rei ſub tormentis.

SUMMARIA.

1. Executio torturæ rite per agenda.
2. Juſto tempore & die præfinita.
3. Die feriato an reus torqueri poſſit, n. 4.
5. Reus adhuc jejunus & tempore matutino debet torqueri, n. 6. 8.
7. Quibusdam in locis tempore nocturno rei torquentur.
9. Ante torturam reus de ſpontanea confeſſione interpellandus eſt, n. 10. 11.
12. Obſervantia Scab. Lipſienſ.
13. Si plures ſint delicti complices, ſuſpectisſimus primo torqueri debet.
14. Si omnes æque ſint ſuſpecti, qui timidior creditur.
15. Obſervantia Scab. Lipſienſ.
16. Fœmina prius torquenda, quam mas, n. 17.
18. Filius prius quam pater torqueri debet.
19. Si rei ſint æquales, parum refert, quis primo vel ſecundo loco torqueatur.
20. Moderamen quale adhiberi debeat in tortura, n. 24. 25.
21. Abuſus & exceſſus tormentorum, n. 22. 23.
26. Reus non in ipſo torturæ actu, ſed remiſſa ea, debet interrogari, n. 27. 28.
29. Sententia Scab. Lipſienſ.
30. Examen in tortura quale eſſe debeat.
31. Articulatum ſit examen, neceſſe eſt.
32. Plura interrogatoria uni articulo non ſunt inſerenda.
33. Reſponſum Scab. Lipſienſ.
34. Interrogatio ſit brevis & compendioſa, n. 35. 36.
37. Super qualitatibus delicti reus quoque debet interrogari, n. 38.
39. Quænam ſint illæ qualitates, ſuper quibus examen habendum eſt, n. 40. 41. 42. 43. 44.
45. Quænam obſervanda ſint circa examen ſuper circumſtantiis, n. 46.
47. Obſervantia Scab. Lipſienſ. n. 48. 49. 50.
51. Interrogatio in actu torturæ pertinens eſſe debet.
52. Reus ob certum aliquod delictum tortus, num incidenter de alio crimine queat interrogari, n. 53. 54. 55. 57. 58.
56. Sententia Scab. Lipſienſ. n. 59.
60. Judex circumſtantias delicti, de quibus tortus eſt confeſſus, indagare debet, n. 61.
62. Quid ſi circumſtantiæ deprehendantur falſæ, n. 63.
64. Actus torturæ conſignari debet ab actuario judicii, n. 65.
66. Obſervantia Scab. Lipſienſ.
67. Carnifici deponenti de actu torturæ, fides habenda non eſt.
68. Sententia Scab. Lipſienſ.

1 HACTENUS de indiciis; quibus ad torturam idoneis exiſtentibus & probatis, ſententiaque judicis deſuper lata, nil reſtat, quam ut ipſa torturæ fiat executio, atque reus, debito modo juſtoque ordine obſervato, quæſtioni ſubjiciatur, Franc. Brun. *in tr. de indic. 2. P. 2. q. 5. n. 14.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4. n. 1.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. nunc videndum. n. 2. & 20.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. q. 38. n. 7.* Idque eſt *quintum* requiſitum in materia torturæ probe conſiderandum; nam ſi eo deventum fuerit, ut ex indiciis ſufficientibus reus ſub tormentis interrogari debeat, judicis officium in hoc potisſimum verſatur, quo executionem torturæ dirigat, in eaque debitum modum, juſtumque ordinem ſervari faciat: Qui principaliter in ſubſequentibus conſiſtit capitubus.

Q. 1. Quonam tempore executio torturæ fieri debeat?

2 PRIMO, certus aliquis terminus executioni eſt præfigendus, certaque dies ad quæſtionem habendam decernenda; prout diſerte cautum in *ſanctione Carol. art. 45.* So der Argwohn und Verdacht einer beklagten und verneineten Mißhandelung, als vorſtehet, erfunden, und für bewieſen angenommen, oder bewieſen erkannt würde; So ſoll dem Ankläger auf ſein Begehren, alsdann ein Tag zu peinlicher Frage benannt werden. qui textus licet de reo accuſato loquiatur, attamen ſi quis delatus, contraque eum proceſſus inquiſitorius formatus fuerit, quin tum idem obtineat, certaque dies præfigenda ſit, qua de reo pertinaciter negante quæſtio habeatur, dubium non eſt, Matth. Steph. & Ge. Remus *ad d. art. 45. Ord. crim.*

Arbitrio autem judicis relinquitur, quem terminum præfigere, quaque die quæſtionem de reo habere velit: modo id non fiat die feriato, cultuique divino deſtinato, in quo non niſi atrocioris criminis reus ſub tormentis interrogari poteſt, qualis eſt latro, quem ideo torqueri etiam feriis permiſſum, ne differatur ſceleratorum proditio conſiliorum, quæ per latronum tormenta quærenda eſt, *l. pen. C. de feriis.* Cujus ordinis quoque eſt reus majeſtatis, veneficus, maleficus, adulter, monetæ violator, homicida, parricida, *l. 3. C. de epiſc. audient.* 3

Rectius tamen faciet judex, ſi etiam hiſce in delictis executionem in alium diem non feriatum differat. Licet enim peccatum non eſſet, die feriato aliquem torqueri, eſt tamen horrendum & miſerabile ſpectaculum, a quo propter Dei reverentiam eſt omnino abſtinendum, Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 64. n. 34. & q. 97. n. 6.* 4

Veluti etiam reſpondimus Quæſt. in Spra: Und wird die zuerkannte Tortur an ihr ſo bald nach gehaltenen ſechs Wochen, auch in währender Advents-Zeit, wofern die Feyertage nicht mit einfallen, billig vollſtreckt. *M. Dec. A. 1634.*

In feriis tamen, quibus alias a forenſibus cauſis vacatio datur, quilibet reus torqueri poteſt, *l. cuſtodias. 12. ff. de publ. judic. l. pen. ff. de feriis.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 3. n. 176.*

Solet etiam de conſuetudine hoc obſervari, ut reus non torqueatur poſt prandium vel cœnam, quando quid comedit, vel bibit, ſed executio per novem vel decem horas poſt differatur, Hipp. de Marſil. *in l. 1. in pr. ff. de qu. n. 29.* ubi rationem hujus con- 5

conſuetudinis reddit: ne ſcilicet vertatur torquendo ſtomachus, & vomendo patiatur, ut examinari non poſſit, Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. quæſt. 38. n. 32.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent.* §. *ult. qu. 64. n. 30.* Paris de Puteo *in tract. ſyndic.* verb.
6 *tortura. c. 4. n. 11.* Sufficit tamen aliis expectare tantummodo per octo, quinque aut ſex horas, quod eo tempore peracta ſit digeſtio, ac ſtomachus alium requirat paſtum, Nov. *in pract. ad defenſam. c. 3. n. 20.* quod & probat, & ſic obſerva-
7 ri ſe vidiſſe, ait Farin. *d. q. 38. n. 23.* Hæcque procul dubio cauſa eſt, quod quibusdam in locis tempore nocturno quæſtio de reis haberi ſoleat: quamvis & dici queat, hoc propterea fieri, ne per torturam & ejulationem rei, aliis hominibus mo-
8 leſtia creetur. Maxime tamen opportunum huic actui eſt tempus matutinum, quo alii quoque judiciales actus momenti alicujus perfici ſolent: prout hic Lipſiæ, ac pleriſque aliis in locis tempore matutino rei adhuc jejuni torqueri ſolent.

Q. 2. Num ſemper ante executionem torturæ reus de ſpontanea confeſſione ſit interpellandus?

9 ALTERUM caput conſiſtit in interrogatione absque tormentis & ſpontanea confeſſione, in gütlicher Verhör. Antequam enim reus tormentis ſubjiciatur, ante omnia de ſpontanea confeſſione & cruciatu tormentorum vitando, ſerio interpellandus eſt, iis potiſſimum verbis, quibus ad aperiendum delictum facillime induci queat. Qua de re extat ſanctio Imper. Caroli V. in *Ord. crim. art. 46.* hiſce verbis concepta: Wenn man den Gefangenen peinlich fragen will von Amts wegen, oder auf Anſuchung des Klägers, ſoll demſelben zuvor in Gegenwärtigkeit des Richters, zweyer des Gerichts, und Gerichtſchreibers, fleißiglich Zurede geſchehen, mit Worten, die nach Gelegenheit der Perſonen und Sachen zu weiter Erfahrung der Ubelthat oder Argwöhnigkeit allerbeſt dienen mögen, er auch mit Bedrauung der Marter beſpracht werden, ob er der beſchuldigten Miſſethat bekänntlich ſey oder nicht, und was ihme ſolcher Miſſethat halber bewuſt ſey, und was er alſodan bekennet, oder
10 verneinet, ſoll aufgeſchrieben werden. Etſi enim antea reus ſponte crimen fateri noluerit, ac propterea ex indiciis & præſumptionibus ſufficientibus tormenta ſententia prudentum ipſi adjudicata fuerint: nihilominus tamen ante executionem tormentorum adhuc ſemel interrogari, & de ſpontanea confeſſione cum ſeria torturæ comminatione interpellari debet. Quia omnia prius verbis, quam armis experiri ſapientem decet, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 46. Ord. crim.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 3.* Jul. Clar. *in pract.* § *ult. q. 64. n. 35. verſ. bene dicit Imola.* Ge. Rem. *in nemeſ. Karul. d. art. 46.*

11 Quo & illud pertinet, quod dixi ſupra *qu. 119. n. 64. & ſeqq.* torturam ſcilicet adhibendam non eſſe, ſi veritas per ſpontaneam confeſſionem haberi queat, *l. 1.* §. *1. ff. de qu. l. quoties. 12. C. eod. tit.* Jod. Damhoud. *in pr. rer. crim. c. 35. n. 1. & ſeqq.* Franc. Caſon. *de torm. c. 7. & 9.* Joh. Emer. a Roßbach *in proc. crim. tit. 5. c. 18. num. 1.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 2. concl 351. n. 4.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort c. 2. n. 2.* Quare, ſi & in ipſo puncto torturæ inſtantis delinquens crimen fateatur, merito tortura ceſſabit.

12 *Hæcque ratio eſt, quod Dn. Scabini ſuper tortura pronunciantes, ſententiis ſuis hæc verba inſerere ſoleant:* Daß, wofern *Inquiſit* ſich nochmahls darzu richtig nicht bekennen will, ihr wohl befugt, ihn mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen und befragen zu laſſen. *xc.* *Quæ verba apertiſſime innuunt, inquiſitum ante ipſam torturæ executionem de ſpontanea confeſſione adhuc ſemel interpellandum & interrogandum eſſe, ſiquidem confeſſio & reſponſio interrogationem præſupponit.*

Q. 3. Quinam ex pluribus delicti complicibus primo torqueri debeat?

TERTIO, ſi plures ſint rei, complices unius 13
delicti, judex ordinem in quæſtione habenda juſtum ſervare debet; in quo arbitrium ipſius non minus verſatur, ac in ipſo quæſtionis modo. Quod arbitrium in eo conſiſtit, ut judex ante omnia conſideret, quis ſit ſuſpectiſſimus inter reos; a quo incipiendum eſt, *l. 1.* §. *idem divus Hadrianus. 2. ff de quæſt.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4. n. 25.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent.* §. *ult. quæſt. 64 n. 29.*

Quod ſi vero omnes æqualiter ſuſpecti ſunt, 14
certa ſtat regula; quod incipiendum ſit ab eo, qui timidior creditur, vel teneræ ætatis videtur, ex quo facillime veritas exquiri poteſt. Quæ regula non modo a *JCto* Ulpiano in *d. l. 1.* §. *idem divus Hadrianus. 2.* & Paulo in *l. unius. 18. in pr. ff. de quæſt.* tradita, ſed ab *Interpp.* communiter recepta eſt, Franc. Brun. *in tract. de indic. P. 2. q. 5. n. 54.* Bartol. & Hippol. de Marſil. *ad d. l. 1.* §. *2. ff. de qu.* & idem Hippol. *in pr. crim.* §. *expedita. n. 49.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 5. num. 6. & 7.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 37. num. 14.* Joh. Zang. & Jul. Clar. *dd. ll.*

Atque ſecundum hanc regulam quotidie pronunciant Scab. 15
biſce fere formalibus: So ſeyd ihr wohl befugt, beyde *Inquiſiten*, jedoch daß mit dem Schwächſten der Anfang gemacht werde, mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen und befragen zu laſſen. *xc.*

Hinc ſequitur *primo*, quod ſi maſculus & fœ- 16
mina de eodem crimine ſint torquendi, prius fœminæ tormenta infligi debeant, ceu perſonæ debiliſſimæ, & cruciatui ferendo maxime impari, *arg. l. unius. 18. in pr ff. de quæſt.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 4. n. 27.* Bocer. *d. c. 5. n. 11.* Franc. Brun. *de indic. d. qu. 5. n. 55.* Jac. de Bellioviſ. *lib. 3. pract. crim. c. 6. n. 5. & 6.* Quia enim fœminarum ſumma eſt inconſtantia & mollities, ad veritatis confeſſionem tum perſuaſionibus, tum cruciatibus facilius induci poſſe, præſumuntur, *l. filia in orbitate. 20. C. de inoff. teſtam. c. forus. 10. in fin. extr. de verb. ſignif.*

Quod & verum eſt, ſi maritus & uxor delictum 17
perpetraſſe dicantur; nam ex eadem ratione uxor, utputa a qua veritas facilius exquiri poteſt, primum ad quæſtionem trahenda eſt, Jac. de Belloviſ. *d. c. 9. n. 10.* Franc. Brun. *d. quæſt. 5. n. 54.* Joh. Zang. *d. c. 4. n. 30.* ubi dicit, quia amor uxoris cæteros omnes, præter amorem parentum in liberos, ſuperare videatur, veriſimile eſt, maritum videntem uxorem ſuam dependentem in cruciatu, eam excuſaturum fore, & de ſe confeſſurum, Henr. Bocer. *d. c. 5. n. 11.* Jod. Damhoud. *d. c. 37. n. 16.* Hippol. de Marſil. *in d. l. 1.* § *1. n. 70. ff. de quæſt.*

Secundo, quando pater & filius ſunt torquendi, 18
primo loco filius quæſtioni ſubjiciendus eſt, & quidem in conſpectu patris: non tam, quod filius reſpectu patris tenera ſit ætatis, *arg. l. unius. 18. in pr. ff. de quæſt.* quam quod pater pro ſuo in filium affectu magis terretur in illo, *l. 8. in fin. ff. quod met. cauſ.* quodque per filii corpus pater magis, quam filius, periclitatur. §. *ult. Inſt. de nox. act.* ut proinde veriſimile ſit, patrem, qui videt cruciari filium, ultro veritatem dicturum, Hippol. de Marſil. *d. l. 1. in pr. ff. de quæſt.* Jac. de Belloviſ. *d. c. 6. n. 3.* Joh. Zang. *d. c. 4. n. 28.*

19 *Tertio*, ſequitur & hoc, quod, ſi unus æque timidus ſit, atque alter, nec judex arbitrari poſſit, a quo verum facilius ſcire poſſit, nil interſit, quis in ordine primus torqueatur, *arg. l. 31. in fin. ff. locat. l. 1. §. apud Julianum. 37. ff. depoſit.* Joh. Zanger. *d. c. 4. n 33.* Franc. Brun. *de indic. qu. 5. n. 54. & 55.*

Q. 4. Qualenam moderamen judices in executione torturæ adhibere debeant?

20 QUARTO, in ipſa torturæ executione bene advertant judices, ne ſine diſcrimine reos tormentis vexent, & ſub veritatis eruendæ prætextu horrendis modis dilanient, atque ad ea, quæ nunquam patrarunt, nunquam dixerunt, nunquam cogitarunt, confitenda adigant. Taliter enim tormenta ſunt adhibenda, qualiter ea moderatæ rationis temperamenta deſiderant, Joh. Zang. *d. c. 4. n. 14.*
21 Qua in re proh dolor! hodie a pleriſque judici-
bus peccatur: hodiernis namque temporibus, in-
quit Hering. *de fidejuſſ. c. 10. n. 433.* multi larvati,
ſtupidi, & bibuli judices, in tolerandis humanæ
patientiæ cruciatibus miſeros captivos lacerant,
imo paſtis cruore luminibus, ut fera, quæ guſta-
tum ſemel ſanguinem ſemper ſitit, ſæpenumero
tormenta duplicari jubent, **es bleibet etwan bey
20. 30. 40. oder 50. mahlen kaum an etlichen Or-
ten, daß die Sonne dadurch ſchinen möchte**, ut in-
22 quit Ad. Keller. *l. 2 de offic. jur. pol. c. 13.* Plures a
judicibus non adſiſtunt torturæ, ſed interim eden-
do & bibendo tortum vel ſolum, vel manibus cu-
ſtodum crudelium & indiſcretorum relinquunt,
ita ut ſæpius moriatur, exiſtimantes, reos fore
torquendos tanquam cadaver, ne, ſi forſan in hoc
mundo pœnas non luant, in alio ſeculo expectent
atrociora dæmonis tormenta, Jac. Menoch. *caſ.
340. n. 13.* Quidam ipſimet manus adhibent, ut in-
quit Paris de Puteo *in tr. de ſynd.* verb. *tort. c. 4. n.
9.* ſe vidiſſe poteſtatem, qui capiebat reum per
capillos, dando caput ad columnam, & dicendo,
confitearis & dicas veritatem! Ribalde.

23 Sed relegetur prorſus a foro noſtro hic exceſſus & abuſus tormentorum, ac memores ſemper ſint judices ſanctionis Carol. quæ tormenta attemperari jubet, in *art. 58.* **die peinliche Frage ſoll nach Gelegenheit des Argwohns der Perſon, viel, offt, oder wenig, hart oder linder, nach Ermeſſung eines guten vernünfftigen Richters fürgenommen werden. ꝛc.**

24 Idque ipſum jamdudum animadvertit *JCtus* Ulpianus, reſpondens in *l. quæſtionis modum. 7. ff. de quæſt.* judicem modum quæſtionis arbitrari oportere, qui ſedulam operam navabit, ut, quantum perſonarum ætas, ſexus, vires, conditio & ratio ipſa permiſerit, tormenta attemperet, ſæpius, rarius, remiſſius, intentius habeat, quo vel innocentiæ, vel ſupplicio, torti ſalvi permaneant, Hippol. de Marſil. *in d. l. 7. ff. de quæſt. n. 1.* Joh. Zanger. *d. c. 4. n. 13.* Matth. Steph. *in not. ad d. art. 58. Ord. crim.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. quæſt. lib. 2. cent. 3. caſ. 271. n. 1. & 2.*

25 Hodieque in foro Saxon. id minorem difficultatem habet, dum judices ad præſcriptam Scabinorum ſententiam, ac definitum tormentorum gradum, torturam præciſe exequi tenentur, uti notiſſimum eſt.

Q. 5. Num in ipſo torturæ actu reus ſit examinandus?

26 QUINTUM CAPUT ipſam interrogationem
& confeſſionem rei concernit: in qua effectus
principalis torturæ ſeu quæſtionis conſiſtit, quæ
proprie, nil aliud eſt, quam interrogatio, & per
hanc ceu genus ſuum definitur, ut arguit textus in
*l. item apud. 15. §. quæſt. 41. ff. de injur. l. 1. §. qui
quæſtionem. 21. & §. ſeq. l. divus. 9. §. 1. l. 17. in pr.
& l. ſeq. §. ſervus. 6. & §. ſeq. ff. de quæſt. l. pridem.
6. & l ſeq. l. ſuper. 9. & l. ſeq. l. quoties. 12. & tribus
ll. ſeqq ult. C. eod. tit.* Hæc autem non in ipſo 27
actu torturæ, ſed remiſſa ea, fieri debet, prout diſerte cautum in *Ord. crim. art. 58.* in verb. **und ſoll die Sage des Befragten nicht angenommen, oder aufgeſchrieben werden, ſo er in der Marter thut, ſondern er ſoll ſeine Sage thun, ſo er von der Marter gelaſſen iſt.** Non enim veriſimile eſt, in ipſis torturæ cruciatibus conſtitutum veritatem poſſe eloqui, aut perpetrata cum circumſtantiis recte in memoriam revocare. Sed iis demum, quæ re-
miſſa tortura, ſive quæſtionibus exemptus indica-
bit & confitebitur, fides habenda eſt: quare nec 28
id, quod in tortura confeſſus eſt reus, ſed quod
remiſſa tortura fatetur, a notario conſignari de-
bet, Matth. Steph. *in not. ad art. 47. in fin. & d.
art. 58. n. 2.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c.
5. n. 35.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 4. n. 15.*
Veluti etiam reſpondimus ad conſultat. Henr. a Lütkow: 29
Ob wohl zu Recht erkannt worden, daß *N. N.* weil er der ihme ſchuldgegebenen Verbrechung in gutem nicht geſtändig ſeyn will, darüber mit der Schärffe ziemlicher Weiſe befraget werden ſoll. ꝛc. So mag doch *Inquiſit* bey Vollſtreckung der *Tortur*, und noch währens der Marter eigentlich und *in ſpecie* auf die Articul nicht befraget werden, ſondern wann er ſein Bekänntniß zu thun ſich erkläret, und er darauf von der Marter gelaſſen wird, wird ſolches umſtändlichen angenommen, und mit Fleiß verzeichnet, und dieſes wird alsdann für eine richtige Uhrgicht billig gehalten, V. R. W. *M. Febr. A. 1631.*

Q. 6. Examen rei in tortura qualenam debeat eſſe?

SEXTO, non minus quoque qualitas interro- 30
gationis ac reſponſionis circa torturæ executionem attendi debet; quippe in qua negotium hoc potiſſimum vertitur, unde vel reus confeſſus condemnandus, vel diffeſſus abſolvendus ſit. Ideoque judicem diſcretum in examine hoc diligentiſſime advertere & curare decet.

Primo, ut ſit articulatum, hoc eſt, ut crimen 31
ſeu factum, ſuper quo reus tormentis interrogandus eſt, certis articulis includatur, & poſtea ad ſingulos quoſque reſponſio torti exigatur. Hoc enim obſervantia fori Saxonici introduxit, ut in quavis inquiſitione articulate procedatur, formatis nempe articulis inquiſitionalibus, factoque certis poſitionibus incluſo, quo exactius veritas delicti indagari & exquiri poſſit: prout notiſſimum eſt ex reſcripto Elect. Saxon. D. Auguſti *A. 1579. M. Jan.* Scabinis inſinuato, & *Ord. Pol. de A. 1612. tit.* von Juſtitien-Sachen. *n. 5.* Quæ obſervantia in examine ſub tormentis tanto minus eſt intermittenda, quanto majus periculum inde metuendum, ſi ipſa delicti veritas non exquiratur.

Caveant autem judices examinatores, ne in 32
uno eodemque articulo plura interrogatoria conjungant, & facta diverſa cumulent, quo ipſo non modo quæſtiones confunduntur, ſed & confeſſio rei haud abſque ingenti ipſius periculo ſæpius obſcuratur, qui affirmando factum unum, alterum in eodem articulo comprehenſum, nunquam forſan perpetratum nec cogitatum, confiteri quoque videtur; adeoque ſingulo cuique articulo non niſi unicum interrogatorium inſerendum eſt.

Veluti ſic pronunciavimus ad conſultat. Quæſt. Bornenſ. M. 33
Dec. A. 1619.

Secundo, brevis quoque & compendioſa inter- 34
rogatio ſub tormentis eſſe debet, rejectis quæſtionibus ſuperfluis, factumque ipſum non concernentibus, aut parum ad veritatem criminis indagan-

Digitized by Google

gandam facientibus. Etſi enim ab initio, antequam ad torturam procedatur, judici fas ſit, plures articulos inquiſitionales formare, & ſingulas quasque facti circumſtantias iisdem includere, præſertim ſi qualitas criminis hoc exigat; attamen ſi ad torturam deventum fuerit, ab articulorum pluralitate judex prudens abſtineat, & interrogatoria non niſi ad ipſum factum dirigat: an, quomodo, & quando reus hoc vel illud crimen perpetraverit, nec ne. Nam quæſtionum ſuperfluitas & pluralitas non modo intricatos judicum animos reddit, ſed & tortum confundit, & veritatis cognitionem impedit: *Id quod ipſemet ſæpius obſervavi.*

35 Quo & reſpicere videtur ſanctio Carol. crim. in *art. 100. rubr.* von unnothdürfftigen, unnützen, gefährlichen Fragen, ſo vor Gerichte beſchehen. in verb. Nachdem auch uns angelanget iſt, daß bißher an etlichen peinlichen Gerichten viel überflüßiger Frag und Andingung gebraucht, die zu keiner Erfahrung der Wahrheit, oder Gerechtigkeit noth ſeyn, ſondern allein das Recht verlängern und verhindern, ſolche und andere unziemliche Mißbräuche, ſo das Recht verhindern, oder die Leute geſähren, wollen wir hiermit aufgehoben und abgethan haben. ꝛc. ubi Matth. Steph. & Ge. Rem. *in nemeſ. Karul. d. art. 100.*

36 Eaque cauſa eſt, quod Dnn. Scabini Lipſ. ſuper tortura pronunciantes, interrogatoria ex actis ipſimet formare, eaque, quantum fieri poteſt, breviſſima atque pauciſſima ſententiis ſuis inſerere, & judicibus inquiſitoribus præſcribere ſoleant: quibus in fine generalia hæc duo ut plurimum addunt: was er dabey gethan, und ihme ſonſten hierum allenthalben bewuſt ſey. ꝛc. quæ duo, ſi forſan in interrogatoriis quid omiſſum fuerit, generaliter omnem defectum ſupplere videntur.

37 *Tertio*, exinde tamen neutiquam inferendum, quod qualitates ac circumſtantiæ delicti perpetrati omitti debeant: Etenim ſi tortus ad interrogatoria præſcripta reſpondendo delictum confeſſus fuerit; judicis officium inſuper & hoc requirit, ut tortum de circumſtantiis & qualitatibus ejusdem delicti interroget, Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 45. n. 11.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 47.* Franc. Brun. *de indic. P. 2. quæſt. 6. num. 10. 11. 12. & 13.* Franc. Caſon. *in tract. de torment. c. 10. n. 2. 3. & 4. & c. 21. n. 17.* quod & diſerte cautum ab Imperatore Carol. V. in *Ord. crim. art. 48.* verb. ſo der Gefragte der angezogenen Miſſethat, durch die Marter, als vorſtehet, bekänntlich iſt, und ſein Bekänntniß aufgeſchrieben wird: ſo ſollen ihn die Verhörer ſeiner Bekänntniß halber gar unterſchiedlich, wie zum Theil hernach berühret wird, und dergleichen, ſo zu Erfahrung der Wahrheit dienſtlich, fleißig fragen. & *art. 56.* in verb. wie man einen, der einer Miſſethat, die zweiffelich iſt, aus Marter, oder Bedräuung der Marter bekennet, nach allen Umſtänden derſelbigen Miſſethat fragen, und darauf Erkundigung thun, und alſo auf den Grund der Wahrheit kommen

Q. 7. Quatenus, ac quomodo tortus de circumſtantiis criminis interrogari debeat?

38 ſoll. ꝛc. Etenim quum haud raro quodlibet mortis genus alacriter ſubiturus ſit reus, quam diutius tormentorum magnitudinem perpeſſurus, *l. 1. §. 23. ff. de quæſt.* non ſtatim ejusdem confeſſioni fides habenda erit, ſed ante omnia judicem diligenter oportet diſpicere, num confeſſio rei conſona ſit veritati, nec ne: nam ſi a veritate aliena deprehendatur, haudquaquam ei præjudicabit, *l. 1. §. divus Severus. 17. ff. de qu.* Paris de Puteo *in tr. ſyndic. §. quidam fuit tortus.* Franc. Brun. *d. q. 6. n. 1.* Id ipſum vero, an ſcilicet confeſſio extorta vera ſit, nec ne, non niſi ex circumſtantiis criminis commiſſi deprehendere licet; quare in eas ſtudioſe judicem inquirere oportet.

Quænam vero circumſtantiæ illæ ſint, ex qui- 39
bus veritas confeſſionis exquirenda eſt, nullibi in ſpecie definitum reperitur; quare judicis diſcretioni & arbitrio hoc committendum erit, qui conſideratis ſeptem illis modis, ſcilicet cauſa, perſona, loco, tempore, qualitate, quantitate, & eventu: de quibus agit *JCtus* Saturninus in *l. aut facta. 16. ff. de pœnis.* pro ratione circumſtantiarum & qualitate delicti, interrogatoria ad veritatem indagandam apta & convenientia, facili negotio formare poterit, penſatis quoque interrogatoriis atque circumſtantiis frequentiorum delictorum, exempli loco ab Imp. Carolo V. in *ſanctione crimin.* præſcriptis.

Veluti ſi de homicidio, aut latrocinio agatur, 40
reus interrogari poteſt, qua ex cauſa interemerit hominem, qua die & hora id fecerit, quo item loco, quem cædis ſocium habuerit, ubi cadaver hominis reliquerit, quibus armis eum interfecerit, quos ictus, quæ vulnera ei impoſuerit, quid nummorum vel rei alterius invenerit apud hominem trucidatum, quid de his abſtulerit, ubi ſibi ea adſervarit, vel cui vendiderit, donarit, aliove modo alienaverit, *art. 48.* verb. bekennet er eines Mords, man ſoll ihn fragen, aus was Urſachen er die That gethan, auf welchen Tag und Stunde, auch an welchem Ende, ob ihn iemandes, und wer ihm darzu geholffen, wo er den Todten hingethan, mit was
Waffen er den Mord verübet. ꝛc. Veneficium 41
autem confeſſus interrogari debet: cur hoc crimen commiſerit; item, qua materia, & quomodo veneficium illud conflarit; ubi petierit venenum; & quem conatus ſui autorem habuerit, *art. 50.* bekennt der Gefragte, daß er iemand vergifftet habe, oder vergifften wollen: man ſoll ihn auch fragen aller Urſachen und Umſtände, als obſtehet, und deß mehr, was ihn darzu beweget; auch womit, und wie er die Vergifftung gebrauchet, oder zu gebrauchen vorgehabt, wo er ſolchen Gifft bekommen, und
wer ihm dazu geholffen oder gerathen habe. Sic & 42
de incendio confeſſus de cauſa ſceleris, ſociis, tempore & materia, qua incendium fecerit, interrogandus eſt, *art. 51.* bekennt der Gefragte ein Brand, man ſoll ihn ſonderlich der Urſach, Zeit und Geſellſchafft halb, als obſtehet, fragen, und des mehr, mit was Feuerwerck er den Brand gethan, von wem, wie, oder wo er ſolch Feuerwerck oder den
Zeug darzu zu wegen gebracht habe. Pariter & pro- 43
ditionem aut maleficium confeſſus de omnibus circumſtantiis, modo & tempore, atque de ipſis etiam ſortilegiis, quo modo & quando, quibus verbis aut factis exercuerit magiam, interrogari debet. Quod ſi dixerit reus, ſe quid ſub terram repoſuiſſe, quod faciendo maleficio magico commodum putatur, curabit judex id inquiri diligenter; interrogabit itidem, ex quo didicerit magiam & qua occaſione huic ſe dederit diſciplinæ, tum anne in plures perſonas uſus ſit maleficio magico, quænam perſonæ illæ ſint, quidque detrimenti importarit maleficio ſuo: prout pluribus docet Imper. *art. 49. & 52.*

Hæc interrogatoria, ab Imperatore in genere 44
tradita & præſcripta, quemvis rerum forenſium

non imperitum judicem, (qualem cauſæ criminales requirunt,) quid in negotio quæſtionum agi & ſuſcipi oporteat, docere poſſunt, & quid cauſa quælibet, confeſſione facta, exigat, ut factorum veritas eliciatur. Neque enim omnes articuli & interrogatoria ſigillatim legibus & conſtitutionibus comprehendi poſſunt, *l. non poſſunt. 12. ff. de legib.* ſed prudentis judicis arbitrio committenda ſunt: qui in examine circumſtantiarum
45 duo potiſſimum probe notabit; *Primo*, ut interrogatoria proponantur mutatis mutandis, prout judex ex varietate circumſtantiarum deprehendere poterit, jubente Imp. in *art. 53.* **Aus den obgemeldten kurtzen Unterrichtungen kan ein jeder Verſtändiger wohl mercken, was nach Gelegenheit jeder Sachen auf die bekannte Miſſethat des Gefragten, weiter und mehr zu fragen ſey, das zu Erfahrung der Wahrheit dienlich iſt, welches alles zu lange zu beſchreiben wäre, aber ein jeder Verſtändiger aus dem obgemeldten Anzeigen wohl verſtehet, wie er ſolch Beyfrag in andern Fällen thun ſoll. ꝛc.**
46 Deinde, ut caveat diligenter, ne ipſemet reo circumſtantias criminis ſuggerat, ſed illas ab ipſo reo proferri faciat. Accidit enim nonnunquam, ut judices hac in re incautius agentes ſuis quaſi officiant luminibus; quando nempe reo imprudenter in interrogationibus aliquas ſuggerunt ex opinione ſua & ingenio circumſtantias, & ille ſi ita prodeſſe putet, mox iis adnuat, *l. 1. §. qui quæſtionem. ff. de quæſt.* Talia igitur fieri ſerio vetat Imper. Carolus V. in *art. 56.* verb. **ſolches wird aber etwa damit verderbet, wann dem Gefangenen in Annehmen oder Fragen, dieſelben Umſtände der Miſſethat vorgeſagt, und darauf gefragt werden, darum wollen wir, daß die Richter ſolches fürkommen, daß es nicht geſchehe, ſondern dem Verdachten nicht anders vor, oder in der Frage fürgehalten werde, denn nach der Weiß, als klärlichen in den vorgehenden Articuln geſchrieben ſtehet.** Sufficit ergo in genere de circumſtantiis delicti perpetrati reum interrogari, ejusque reſponſiones diligenter conſignari, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 46.* ubi & Ge. Rem. *in nemeſ. Karulin.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 52.*

47 *Quæ ut exactius in examine ſub tormentis obſerventur, Scabini Lipſ. de quæſtione habenda reſpondentes, ipſimet ſuper circumſtantiis delicti interrogatoria formare, eaque mutatis mutandis pro ratione circumſtantiarum inquiſitoribus præſcribere ſolent, hac in re accuratæ atque concinnæ brevitati, quantum fieri poteſt, ſemper ſtudentes.*
48 *Unde fit, quod in crimine homicidii communiter hæc interrogatoria ponantur:* Ob er nicht *N. N.* den tödtlichen Stich, daran er geſtorben, zugefügt, warum und aus was Urſachen er ſolches gethan. ꝛc. *In furto vero:* Ob er nicht ſolche Deuben begangen oder begehen helffen, was und wie viel er zu ſeinem Theil davon bekommen,
49 wo er damit hinkommen. *Et ſi cum effractione furtum commiſſum fuit, adduntur & hæc:* Ob er nicht den Kaſten gewaltſamer Weiſe eröffnet, womit er ſolch Einbrechen verübt, was und wie viel er daraus genommen,
50 wo er damit hinkommen, was er daraus gelöſet. ꝛc. *In ſacrilegio:* Ob er nicht die Kirche erbrochen und beraubet, oder erbrechen und berauben helffen, was er dabey gethan, davon bekommen, oder ihme ſonſten darum allenthalben bewuſt ſey. ꝛc. *In adulterio autem interrogatoria in hunc modum formari ſolent:* Ob er nicht mit *N. N.* fleiſchliche Unzucht und Ehebruch begangen, wann, wo, und wie offt ſolches geſchehen. *Quæ interrogatoria generalia ex varietate circumſtantiarum immutari, aliaque ſpecialia hiſce addi poterunt, modo ambiguitates & circuitiones, in quantum fieri poteſt, evitentur.*

Quarto, interrogatio quoque in actu torturæ 51
pertinens eſſe debet, hoc eſt, de iis factis atque criminibus, quorum nomine inquiſitio formata fuit, & de quibus delatus indiciis & præſumptionibus eſt gravatus. Neque enim judex reum interrogare poteſt de aliis delictis, quam quorum accuſatus & gravatus eſt; quum citra ulla indicia nullus ſit tortura examinandus, *l. unius. 18. ff. de quæſt. l. cum cognitionaliter. 3. C. eod. tit.* neque de aliorum criminibus, ipſorumque vita, moribus, & converſatione, *l. repeti. 16. ff. de quæſt. l. ult. C. de accuſat.* Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim. q. 37. n. 10.* Jul. Clar. *in pract. § ult. q. 64. n. 46.*

Sed dubiæ quæſtionis eſt: *an reus ob delictum* 52
aliquod certum tortura ſubjiciendus, incidenter ſaltem de alio etiam crimine perpetrato interrogari queat? quod videtur affirmare Angel. Aret. *in tr. maleſic.* verb. *quod fama publica. n. 120.* Gandin. *in tr. de maleſic. rubr. de quæſt. & torm. n. 19.* Ac 53
ſane non ignoro judicium ſtultum ſtultorum quorundam judicum, de reo confeſſo ſic ratiocinantium: **hat er das gethan, ſo hat er wohl mehr gethan.** Vel: **an einem ſolchen Fuchſe bricht man keine Wildbahn.** quod non modo inhumanum, ſed & diabolicum eſt; quum ſemper memores eſſe debeant judices, absque indiciis reum neutiquam ſub tormentis interrogandum eſſe, *art. 20. Ord. crim.* **wo nicht zuvor redliche Anzeigen der Miſſethat, darnach man fragen wolte, vorhanden, und beweiſt würde, ſoll niemands gefragt werden. ꝛc.** Quare, ne incidenter quidem de alio cri- 54
mine tortum interrogari poſſe, exiſtimo cum Bonifac. de Vitalin. *tr. de maleſic. rubr. de quib. cauſ. quis poſſ. torqueri. n. 1. in fin.* & Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. conſtante. n. 4. in fin.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 5.* In tantum, ut, licet reus crimen iſtud confeſſus fuerit, in tortura, propterea tamen puniri nequeat, *d. art. 20. Ord. crim. verſ.* **und ob auch gleichwohl. ꝛc.** Quod maxime 55
verum eſt in criminibus diverſis & ſeparatis, quorum unum cum alio nil commune habet, *l. Papinianus. 20. in pr. verſ. quid enim. ff. de minor. l. naturaliter. 12. §. 1. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* Nic. Everhard. *in top. Loc. a ſeparatis.*

Q. 8. An reus ob certum aliquod delictum tortus incidenter ſaltem de alio crimine queat interrogari?

Prout etiam reſpondimus Prat. & Scab. Miſnenſ. So wird 56
Inquiſit ſolcher ſeiner Verbrechung halber mit Staupen-Schlägen des Landes ewig billig verwieſen. So viel aber das Einbrechen der Bienen-Stöcke, und dann bey Nicol Mäurers Wittib begangenen Diebſtahl anlanget, weil ihr ihn ohne unſer rechtliches Erkänntniß, und ohne gnugſame vorhandene *Indicien* darauf *incidenter* befragen laſſen, mag der Straffe halber deßwegen wider ihn nichts erkannt werden, V. R. W. *M. Oct. A. 1627.*
It. Gegen Löbnitz, an Johann Winterſtein, *M. Nov. A. 1595.*

Quod tamen ad eum tantummodo caſum eſt 57
reſtringendum, ſi nulla prorſus indicia iſtius criminis extent; nam ſi delictum unum ab alio dependeat, vel connexionem habeat cum eo, de quo jam confeſſus eſt, aut adhuc torqueri debet reus; quin tum de alio quoque delicto incidenter in tortura interrogari queat, vix ambigendum erit: modo leviuſcula adſint indicia, quæ de illo quoque delicto reum faciant ſuſpectum. Quin & 58
hoc ipſum, quod ſemel malus, in eodem genere delicti ſemper præſumatur malus, *c. ſemel malus. 8. de reg. jur. in 6.* Menoch. *lib. 5. præſumpt. 32. n. 23. 24. & 25.* ad interrogationem incidenter de aliquo, ejusdem tamen generis crimine, faciendam,

dam, ſufficiens præbere indicium, haud inepte quis affirmaverit.

59 *In quam ſententiam quoque pronunc. Scab. ad requiſ. Capitanei* zu Liebroſa: Hat der Gefangene *P. S.* zu dem *articulirten* Diebſtahl in ſcharffer Frage ſich bekannt, und weil man auch, eurem Bericht nach, vielfältige Vermuthung wegen des im Städtlein Friedland beſchehenen Brand-Schadens auf ihn gehabt, habt ihr ihn auch ſolches Brands halber zugleich in der *Tortur* mit befragen laſſen, darauf er nochmahls bekannt, daß er daſelbſt Feuer angelegt. ꝛc. Da er nun auf ſeinem gethanen Bekänntniß vor Gericht freywillig verharren, oder des ſonſten wie recht überwieſen würde: So möchte er von wegen ſolches begangenen und bekannten Brand-Schadens hinwiederum mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtrafft werden. V. R. W.

60 Septimo: Facta executione torturæ, ante omnia, circumſtantiarum a reo manifeſtatarum indagationem diligentem & exactam judex ſibi commendatam habere debet: cum enim reus ad interrogationes propoſitas reſponderit, non prius aequieſcendum eſt judici, neque fides habenda confeſſionibus, quam de ſingulis, aut ſaltem majoris momenti circumſtantiis, quas reus enumeravit, per inquiſitionem certior fiat, quousque de facto dubitandi locus non ſuperſit; cuncta quippe judex rimari debet, ne innocentem opprimat, vel nocentem dimittat: cum vel unica circumſtantia in commiſſo crimine aut privet vita, aut mortis pœna liberet; Ann. Robert. 1. *rer. judicat. 6.*

61 Quare & ſpontanea facta confeſſione extra torturam, judicem in circumſtantias a reo prolatas diligenter inquirere jubet *Ord. crim. in art. 54.* ſo obgemeldte Fragſtücke aus Bekänntniß, die aus, oder ohne Marter geſchicht, gebraucht werden, ſo ſoll alsdann der Richter an die Ende ſchicken, und nach den Umſtänden, ſo der Gefragte der bekannten Miſſethat halber erzehlet hat, ſo viel zu Gewißheit der Wahrheit dienſtlich iſt, mit allem Fleiß fragen laſſen, ob die Bekänntniß der obberührten Umſtände wahr ſeyn oder nicht, dann ſo einer angezeiget die Maß und Form der Miſſethat, als vor zum Theil gemeldt iſt, und ſich dieſelben Umſtände alſo erfinden, ſo iſt daraus wohl zu mercken, daß der Gefragte die bekannte Miſſethat gethan hat, ſonderlich ſo er ſolche Umſtände ſaget, die ſich in der Geſchichte haben begeben, die kein Unſchuldiger wiſſen kan, ubi Matth. Stephan. & Ge. Rem. *in nemeſ. Karul. d. art. 54.*

62 *Q. 9. Quid ſi circumſtantia criminis a torto prolata, falſa deprehendantur & conficta?*

At quid, ſi habita circumſtantiarum inquiſitione, falſa & conficta ea deprehendantur, num propterea tortus abſolvendus erit? neutiquam ſane, niſi quis dicere vellet, ex mendacio commodum quem

63 percipere poſſe. Quod cum abſurdum ſit, & reus ex dicto mendacio & falſo denuo ſuſpectus reddatur, *l. unic. 18. §. teſtes. ff. de quaſt.* ulterioribus potius & acerbioribus quæſtionibus percelli poterit, ut veritatem dicat, per textum expreſſum in *art. 55. Ord. crim.* ibi: Erfindet ſich aber in obgemeldter Erkundigung, daß die bekannten Umſtände nicht wahr wären, ſolche Unwahrheit ſoll man dem Gefangenen fürhalten, ihn mit ernſtlichen Worten darum ſtraffen, und mag ihn alsdann mit peinlicher Frage auch zum andernmal angreiffen, damit er die obangezeigten Umſtände recht und mit der Wahrheit anzeige, dann ie zu Zeiten die Schuldigen die Umſtände der Miſſethat unwahrlich anzeigen, und vermeynen, ſie wollen ſich damit unſchuldig machen, ſo die Erkundigungen nicht wahr erfunden werden. ꝛc. Expeditum namque eſt, quod mendacium & variatio faciat indicium ad torturam, Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 74. & 98.* Jac. Menoch. *lib. 1. de præſumpt. q. 98. n. 67. & lib. 2. arbitr. jud. qu. caſ. 272.* Quare & minus ambigendum, quin ſecunda vice hoc caſu tortura ſibi locum vendicet, juxta tradita *quæſt. ſeqq. n. 39.*

64 *Q. 10. Qualiter & a quonam executio torturæ conſignari debeat?*

Octavum denique caput in conſignatione executionis torturæ conſiſtit. Notarius namque adhibitus vel actuarius judicii non modo confeſſionem rei, omnesque ejusdem circumſtantias, ſed & executionis torturæ qualitatem, & quantitatem tormentorum diligentiſſime conſignare, & actis apponere debet; uti haud obſcure innuit *art. 46. Ord. crim.* in verb. fin. und was er alſo dann bekennet, oder verneinet, ſoll aufgeſchrieben werden. item *art. 47. in fin.* ibi: und was ſich in der Urgicht, oder ſeiner Bekänntniß, und aller Erkundigung findet, ſoll eigentlich aufgeſchrieben, dem Kläger, ſo viel ihn betrifft, eröffnet, und auf ſein Begehr Abſchrifft gegeben, und gefährlich nicht verzogen, oder verhalten werden. & *art. 52.* in verb. final. und wie der Gefragte die fürgehaltene Unterſcheid erzehlet, ſoll auch eigentlich aufgeſchrieben werden.

65 Idque propterea fieri debet; *tum*, ut confeſſus tuto condemnari, & diffeſſus abſolvi queat; ſi nempe indicia fuerint purgata: *tum*, ut apparere poſſit, num tortura rite fuerit peracta, an vero intervenerit aliquis exceſſus ex parte judicis, qui ipſum torturæ actum annihilat, Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 64. n. 37. & 38.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 2.* Quare Notarius vel judicii Actuarius, in conſignandis & deſcribendis hiſce omnibus tanto majorem adhibebit diligentiam, quanto magis intereſt, non modo judicis, ſed & ipſius torti, nil quicquam doloſe celari, Matth. Steph. *in not. ad art. 47. Ord. crim. circa fin.*

66 *Hinc & Scab. ſuper tortura pronunciantes, ſententiis ſuis hæc verba addere conſueverunt:* Wann nun des Gefangenen Urgicht, und was ſonſten dabey vorgangen, mit beſondern Fleiß aufgezeichnet, und wieder überſandt wird, ergehet ſodann ſeiner verwürckten Straffe wegen ferner, was recht iſt, V. R. W.

67 Quin, etſi carnifex de confeſſione torti deponat & teſtificetur; attamen ſi judex per Notarium confeſſionem torti non conſignari curaverit, aſſertioni carnificis haudquaquam fides habenda eſt.

68 *Prout reſpondimus Joh. a* Schilckradt: Ob nun wohl der Scharff-Richter, der ſolche ſcharffe Frage verrichtet, mit allen Umſtänden Bericht gethan, wie lange die *Tortur* gewähret, was er dabey vor *Inſtrumenta* gebraucht, auch was der Gefangene bekannt und ausgeſagt, zu Papier gebracht: Da aber dennoch die Gerichte, ſo dabey geweſen, durch einen erfahrnen *Notarium* und Schreiber, des *Inquiſiti Confeſſion* und Bekänntniß, gerichtlichen nicht ſelbſten *regiſtriren* und aufzeichnen laſſen; ſo wäre auch des Scharff-Richters gethaner Bericht nicht genugſam, noch demſelben vollſtändiger Glaube zuzuſtellen, V. R. W. *M. Jul. A. 1[illegible].*

QUÆSTIO CXXV.

De Effectu Torturæ; & quando, ac quoties reus ob unum idemque delictum in quæſtionem repeti poſſit?

SUMMARIA.

1. Effectus torturæ in quonam conſiſtat.
2. Triplex datur torturæ effectus.
3. Per torturam indicia purgantur, quando reus in negando perſtitit.
4. Effectus torturæ eſt, ut reus in negando perſiſtens abſolvatur.
5. Non ſolum ab obſervatione judicii, ſed totaliter ac definitive, n. 6. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15.
7. Reus ſemel abſolutus denuo accuſari nequit; quatenus hoc verum ſit, n. 8.
16. Obſervantia Scab. Lipſienſ.
17. Reus probationibus convictus ac poſtea totus crimen negans, num abſolvi debeat, n. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25.
18. Reus de crimine convictus torturæ haud ſubjici debet.
26. Sententia Scab. Lipſienſ.
27. Adverſus negantem & in negando perſiſtentem, quandoque tortura denuo eſt decernenda.
28. Num ſimpliciter & pro judicis arbitrio hoc fieri queat, n. 29. 30.
31. Tortura abſque novis indiciis ſupervenientibus repeti nequit, n. 39. 40. 41.
32. Aliter ſi faciant judices, tenentur in ſyndicatu.
33. Arbitrium judicis circa torturæ repetitionem in infinitum non eſt extendendum.
34. Conſtitutio Elector. Sax. D. Aug. de repetitione torturæ, n. 35. 36. 37. 38.
42. Nova indicia quænam dicantur, n. 43. 44.
45. In dubio pro non repetitione tormentorum pronunciandum eſt.
46. Sententia Scab. Lipſienſ.
47. Quoties tortura ob idem delictum repeti queat, n. 48. 49.
50. Arbitrio judicis hoc eſt committendum.
51. In foro Saxonico tortura in criminibus atrocibus ultra duas, in atrociſſimis vero ultra tres vices nequit inferri, n. 52.
53. Quænam crimina ſint atrocia, quæque atrociſſima, n. 54. 55. 59.
56. Sententia Scab. Lipſienſ. n. 57. 58.
60. Semel tortus ex novis indiciis quandoque terreri poteſt.
61. Sententia Scab. Lipſienſ.
62. Territio præcedens non connumeratur inter torturam, quando agitur de repetitione tormentorum.
63. Reſponſa Scab. Lipſienſ.
64. Unde fiat, quod quidam rei nullis tormentis ad confitendum adigi queant.
65. Arte magica rei efficiunt ſæpius, ne tormentis moveantur, n. 66. 67.
68. Judex huic malo debet prævenire, & quomodo, n. 69. 70.
71. Reus, ſi tormentis non vincatur, abſolvi debet non ſupervenientibus indiciis novis.
72. Supervenientibus autem novis indiciis poſt ſecundam vel tertiam torturam, pœna extraordinaria, pro arbitrio judicis reo eſt irroganda, num. 73. 74. 76. 78.
75. Ultra relegationem pœna hæc extraordinaria non eſt extendenda.
77. Sententia Scab. Lipſienſ. n. 79.

1 SEXTO & ULTIMO de effectu torturæ dicendum reſtat; nam habita de reo quæſtione, haud inconcinne quæri poteſt: *quinam ſit effectus tormentorum?* id quod poſtremum & ultimum eſt in materia torturæ. Conſiſtit autem effectus potiſſimum in eo, quod judex fidem quæſtioni habere debeat, *l. 1. §. 23. & §. 25. ff. de qu.* Siquidem in hunc ſolum finem tormenta adhibentur, ut veritas delicti exquiratur, & confeſſio rei extorqueatur, quæ vulgo dicitur Urgicht. Quod vocabulum redolet antiquitatem, & extra hanc confeſſionem judicialem tormentis extortam, in uſu non eſt, denotat vero idem quod confeſſio, Bekänntniß: unde & vocari ſolet quandoque peinliches Bekänntniß.

2 Cumque hæc confeſſio rei quæſtionibus extorta, ſemper eadem ac uniformis non ſit, vel negantis, vel confitentis delictum; quandoque etiam plane non præjudicet confeſſo, ſi ſcilicet illegitime, vel abſque indiciis, aut legibus quæſtionum non ſervatis, tortura fuerit adhibita; utique nec unus idemque effectus habitæ de reo quæſtionis ſemper eſſe poterit, ſed triplex vere ille perhibetur: *Primus* nempe conſiſtit in rei non confeſſi, ſed negantis, abſolutione: *Alter* in rei confeſſi, & confeſſionem ratificantis condemnatione: *Tertius* in pœna, qua judex reum tormentis illegitime afficiens tenetur.

Quod ad primum attinet torturæ effe- 3
ctum; ſi nempe in negando perſtiterit reus; unanimis eſt *Interpp.* ſententia, quod indicia criminis, quibus gravatus erat reus, purgata cenſeantur, ac proinde is abſolvi ac liberatus carceribus dimitti debeat, *l. ult.* ibi: *de ſervo quæſtio. ff. de calumn.* ubi Bald. Bartol. *in l. ult. n. 1. ff. de qu.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 5. num. 2.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. cap. ult. n. 1.* Ang. Aretin. *in tr. malef.* verb. *quod fama publ. 119.* Paris de Puteo *in tr. ſyndic. §. confeſſio ſociorum.* Marant. *de ord. judicior. P. 6. rubr. de qu. n. ult.* Nic. Boër. *dec. 163. n. 9.*

Q. 1. An reus, qui criminis indicia per torturam purgavit, definitive ſit abſolvendus?

At hoc adeo certum non eſt: *num reus, qui cri-* 4
minis indicia per torturam purgavit, ſaltem a judicii obſervatione, an vero ſimpliciter definitive, ſit abſolvendus? prius affirmant Jac. Menoch. *l. 1. de præ-*
ſumpt. qu. 93. in fin. Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort.* 5
c. 5. n. 2. & 5. Paul. Chirland. *in tr. de relax. carcerat. rubr. de abſolut. innoc. qu. 2. n. 1. & 2.* exiſtimantes, reum tortum, etiamſi in negando perſtiterit, attamen ſatius eſſe, ab inſtantia ſaltem & obſervatione judicii, quam definitive, abſolvi; quo ſcilicet, inventis poſtea novis indiciis vel probatio-

nibus

Digitized by Google

nibus certis & indubitatis, in vindictam publicam denuo capi, torqueri, & condemnari poſſit, ne delictum impunitum remaneat, *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil.* quod ſane fieri vix poterit, ſi reus definitive abſolvatur, quum reus ſemel abſolutus, denuo de crimine eodem accuſari nequeat, *c. de his criminibus. 6. extr. de accuſat. l. ſi cui. 7. §. iisdem. ff. eod. tit.*

6 Sed nullatenus me movet hæc ratio, ut ſententiæ huic ſubſcribam: Etſi enim conceſſerim, reum ſemel abſolutum regulariter ob eandem cauſam denuo accuſari non poſſe; attamen hoc ipſum multoties fallit, & limitationes recipit varias ut demonſtrat Felin. *in cap. de his n. 2. & ſeqq. extr. de accuſ.* & Did. Covarr. *lib. 2. var. reſol. c.*
7 *10.* Inter alia autem regula iſta ſuum perdit officium, ſi poſtea reus non ab eodem, ſed ab alio quopiam accuſatur: modo is doceat, ignoraſſe ſe, accuſationem ab alio fuiſſe inſtitutam, *l. ſi cui. 7. §. 2. ff. de accuſat.* Sicuti & abſolutione ſemel ſecuta, denuo formari poteſt inquiſitio, vel fieri accuſatio propter novam qualitatem antea non deductam, nunc deducendam & probandam, *l. in delictis. 4. §. ſi detracta. ff. de nox. action.* Bartol. *ad l. qui uxori. §. quid tamen. ff. ad L. Jul. de adult.* Felin. *in d. c. de his. n. 12. ext. de accuſ.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 6. n. 3.* ubi rationem hujus limitationis ponit eam, quod ſcilicet nova qualitas alteret crimen, ut videatur eſſe aliud, *l.*
8 *cum quæritur. 12. ff. de except. rei judicat.* Cui & hanc addo, quod favor commodi publici, quod delicta non vult remanere impunita, *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aqu.* irregularitatem quandoque admittat. Quare ſi reo abſoluto nova appareant indicia commiſſi criminis, quin denuo adverſus ipſum vel per viam accuſationis, vel etiam inquiſitorie procedi queat, dubium non eſt: quin & novis indiciis urgentioribus gravatus, ſecunda quoque vice ad torturam rapi poterit, ut paulo poſt dicetur.

9 Nec eſt, quod pro ſtabilienda hac ſententia dici queat, grave ſatis eſſe & indecens, ut in re dubia detur certa ſententia, *c. grave. 11. qu. 1.* Reo enim in tormentis crimen conſtanter negante, haudquaquam res amplius eſt dubia; ſiquidem reus per torturam indicia, ex quibus ſuſpectus erat, purgaſſe cenſetur: quum tormenta dicantur efficaciſſima ad veritatem eruendam, *l. edictum. 8. ff. de quæſt.* Henr. Bocer. *d. c. 6. n. 4.*

10 Rectius itaque ſentiunt alii, reum tormenta perpeſſum negantem crimen, de quo fuerat interrogatus, non modo a judicii obſervatione, ſed definitive prorſus abſolvendum eſſe, Henr. Bocer. *d. c. 6. n. 4.* Andr. Fachin. *l. 1. controverſ. c. 33. & l. 9. c. 16.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 28.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 11. lit. D.* Quibus calculum meum addere nil quicquam vereor.

11 *Tum*, ob textum in *l. ult. ff. de calumniat.* ubi dicitur, quod, habita quæſtione, reus, qui crimen negaverit, abſolutus ſit; verbum autem hoc (*abſolvere*) ad definitivam pertinet ſententiam, *l. 3. C. de ſent. & interlocut.*

12 *Tum*, quod tortura ſit inſtar probationis, ejusque naturam induat; quippe in cujus locum eſt ſurrogata, *arg. art. 69. Ord. crim.* ubi Matth. Steph. At vero, actore non probante, reus abſolvi debet, *l. 4. C. de edend.* Sequitur hinc ergo, quod idem juris obtineat, reo in tortura delictum negante, atque in negando perſiſtente.

Tum, ob verb. *art. 61. Ord. crim.* und ſoll in dieſem Fall der Ankläger allein ſeinen Koſten, und der Beklagete dergleichen ſeine Aetzung, nachdem er ſeinem Verdacht Urſach geben, auch entrichten. ꝛc. Quo ipſo dum reus hoc caſu ad refundendos ſumptus ſolum obſtringitur, ab omni reliqua pœna liberatur. 13

Hancque ſententiam praxis quotidiana comprobat, dum reos in tortura crimen negantes definitive abſolvi, & carceribus liberari, tota die videmus; præſtita tamen ab ipſis urpheda, den Urpheden, quæ genus quoddam cautionis habetur, qua reus, qui carceribus relaxatur, jurat, ſe non ulturum, quicquid ibi paſſus eſt, daß er die Gefängniß und Marter, weder mit Worten oder Wercken, heimlich noch öffentlich, in keinerley Weiſe oder Wege rechen, oder ahnden wolle. *art. 20. Ord. crim.* ubi Matth. Steph. *in not. n. 5.* Matth. Weſenb. *in parat. C. de ſatisdand. n. 6. in fin.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 6. n. 8.* Andr. Gail. *l. 1. obſervat. pract. obſerv. 22. n. 1.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt & tort. c. 5. n. 2.* Joh. Sichard. *conſ. crim.* 14
9. n. 1. ubi tradit: Magiſtratum in illo juramento non poſſe carceratum ultra & extra illud negotium, quod captivationi cauſam præbuit, & quod exinde immediate ortum eſt, in ullo gravare, idcirco carceratum non tenere jurare aliter, quam quod carcerem, & quod ratione ejus ſibi obtigit, nec per ſe, nec per alios in magiſtratu, miniſtris, & illos attinentibus vindicare velit. 15

Hæcque in foro Sax. tam certa ſunt, ut nulla probatione ulteriori indigeant, Dominis Scabinis quotidie in h. m. pronunciantibus: Dieweil der Gefangene in ſcharffer Frage, damit er Vermöge unſers vorigen Urthels angegriffen worden, erhalten, daß er die Verbrechung. ꝛc. nicht begangen, noch davon einige Wiſſenſchafft habe: So mag nunmehr wider ihn derowegen ferner nichts fürgenommen werden, ſondern er wird der gefänglichen Hafft auf einen gewöhnlichen Urpheden billig entlediget, V. R. W. 16

Quæritur hic, *ſi reus plenis probationibus de crimine aliquo convictus, ac inſuper tormentis ſubjectus, in negatione ſua perſeveraverit, num plenas probationes tortura purgaſſe exiſtimetur, ac propterea abſolvi debeat?* Etſi enim juris certiſſimi ſit, quod reus de crimine convictus non torqueri, ſed ultima ſententia condemnari debeat, ſecundum ſanctionem Carol. in *art. 69.* verb. final. Daß er doch, als obſtehet, genugſam bewieſen wäre, ſo ſoll er nichts deſto weniger der beweiſeten Miſſethat nach, ohne einige peinliche Frage verurtheilet werden. Ant. Fab. *in condic. tit. de quæſt. defin. 15.* Accidit tamen ſæpius, ut judices imperiti probationibus non contenti, ſed inſuper rei confeſſionem exquirentes, contra diſpoſitionem Imper. Caroli V. eum tormentis ſubjiciant: quo caſu, ſi convictus in negatione perſiſtat, dubium exoritur, num probationes purgaſſe cenſeatur, nec ne, ut vel abſolvi, vel condemnari debeat; in cujus dubii reſolutione *Interpp.* non conveniunt. Nam Did. Covar. *in* 17 18
pract. quæſt. c. 23. n. 5. verſ. cæterum admiſſa Baldi ſent. & Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 20.* intrepide affirmant, reum pœna ordinaria plecti debere, non minus, ac ſi nunquam tortus fuiſſet, eo, quod de crimine convictus illegitime torturæ ſubjectus, adeoque quæſtio de illo habita invalida ſit, ac nullius momenti, *arg. l. 5. C. de legib.* 19

Q. 2. Num reus de crimine aliquo probationibus convictus & poſtea tortus, crimen negans abſolvi debeat?

Sed

20 Sed nimium dura ac rigoroſa eſt hæc ſenten-
tia, quæ ex nullitate proceſſus atque torturæ vix
ſuſtineri poterit, quippe per quam cruciatus atque
dolores æque fuerunt reo inflicti, ac ſi legitimo
modo ea fuiſſet adhibita, quare haud immerito
tortus veniam mereri debet, delictum negans, ac
in ſua aſſertione ſtrenue perſeverans.

21 E contra alii, inter quos etiam eſt Hipp. de Mar-
ſil. *ſing. 126. & in pract. crim. §. nunc videndum. n.
26. & §. quoniam. n. 41.* Aym. Crav. *conſil. 287 n.
3.* & Alber. de Roſa *in l. edictum. 8. ff. de quæſt.*
concludunt, plenas probationes per torturam ad-
hibitam purgatas, ac propterea reum negantem
& in negando fortiter perſeverantem prorſus ab-
22 ſolvendum eſſe. Quorum opinio etſi a veritate
non multum ſit aliena, eo, quod quæſtio dicatur
efficaciſſimum remedium ad veritatem indagan-
dam, *l. 8. ff. de quæſt.* adeoque efficere videatur,
ut probationes, ex quibus reus ſine tormentis da-
mnari potuiſſet, *art. 69. Ord. crim.* plenæ amplius
dici non poſſint, ut maxime ante torturam pro
23 plenis habitæ fuiſſent: attamen quia tormenta
hoc caſu modo plane illegitimo adhibita fuere,
effectum abſolutionis totalis ipſis adſcribere nol-
lem: maxime, quum quæſtio alias ſit res pericu-
loſa & fragilis, quæ interdum veritatem fallit, ac
plerique tanta ſint patientia & duritia ut tormen-
tis exprimi veritas ab ipſis nullo modo queat, *l. 1.
§ quæſtioni fidem. 23. & l. unius. 18. §. 1 ff. de quæſt.*
Unde efficeretur, facinus etiam probatum plane
impunitum remanere, ſecus ac reipubl. utilitas
requirit, *l. locutio. 9. §. quod illicite. ff. de public. &
vectigal. l. Stichum. 95. §. tametſi. ff de ſolut. l. capita-
lium. 28. §. famoſos. ff. de pœn. l. congruit. 13. ff. de
offic. præſid. l. ſi operis. 14. C. de pœn.*

24 Mediam itaque viam eligentes Jul. Clar. *l. 5.
ſentent. §. ult. quæſt. 64. n. 38. in fin.* Proſp. Farin.
in prax. crim. q. 40. n. 11. Æg. Boſſ. *in tit. de inqui-
ſit. n. 30.* Lud. Carer. *in pract. 2. tr. de indic. & tort.
§. viſo igitur. & c.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. &
tort. c. 15. n. 18.* Reum convictum, & in tortura
negantem, a pœna quidem ordinaria eximunt,
nihilominus tamen extraordinaria quadam pœna
25 eum plectendum eſſe ſtatuunt: Quæ opinio pro-
pterea veritati conſentanea videtur, quod æquum
ſit, de aſperitate pœnæ ordinariæ quid remitti, ac
juris rigorem temperari, ob tormenta, quæ reus
de crimine convictus injuria perpeſſus eſt: ab
omni tamen pœna immunis hoc caſu eſſe nequit
reus, ſemel convictus plenis probationibus, quæ
vix per tormenta totaliter purgari poſſunt. In
quantum vero pœna hoc caſu ſit mitiganda,
quodque ſupplicium reo irrogandum, diſcretioni
judicis committendum eſt, qui ex probationibus
factis, cæteriſque argumentis & circumſtantiis
pœnam definire debet; quippe cujus arbitrio &
diſcretioni, probationis momenta alias relin-
quuntur, *l. 3. §. 1. & 2 ff. de teſtib.*

26 *Veluti etiam ſecundum hanc* Julii Clari *ſententiam reſpon-
dimus in caſu commiſſi homicidii, quando reus de hoc cri-
mine convictus, illud negaverat, & tortus in negando per-
ſeveraverat, ad requiſ. præfecti* in Neuenwalda: Ob
nun wohl *Inquiſit* der an Peter Apeln begangenen Ent-
leibung durch der Zeugen gethane eydliche Auſſage, zur
Gnůge überwieſen worden, und dannenhero mit der
ordentlichen Straffe der Todtſchläger gar wohl be-
legt werden möchte: dieweil er aber dennoch in ziemli-
cher ſcharffer Frage, dazu mans ihme doch nicht hätte
kommen laſſen ſollen, erhalten, daß er an der begange-
nen Entleibung unſchuldig ſey, und darum keine Wiſ-
ſenſchafft habe. ꝛc. So mag er auch derowegen am
Leib oder Leben nicht geſtrafft werden, er wird aber
gleichwohl ein drey oder vier Jahr lang des Landes bil-
lig verwieſen, V. R. W. *M. Jul. A. 1626.*
*In caſu ſimili relegationis perpetuæ pœna fuit indicta M. T.
verſus Martisburgum*, an Kůchen : Meiſter, *M. Apr.
A. 1601.*
*Fuſtigationis quoque pœnam hoc caſu dictavimus cuidam reo
facinoroſo*, gegen Eißleben, *M. Dec. A. 1631.*

Quæ tamen hactenus de abſolutione rei dicta 27
fuere, perpetuo vera non ſunt, nec ſemper reo
neganti, & in tormentis conſtanter perſeveranti
fides habenda, ſed quandoque tortura repetenda,
ac denuo adverſus ipſum decernenda eſt, ut in-
nuunt verba *art. 58. Ord. Imp.* die peinliche
Frage ſoll nach Gelegenheit des Argwohns der
Perſon, viel, offt, oder wenig, ꝛc. fürgenommen wer-
den. ꝛc. Quod & ſenſiſſe *JCtum* Modeſtinum,
luculenter patet ex *l. 16. ff. de quæſt.* ubi tradit,
quæſtionem repeti poſſe, atque ita ſpecialiter
Impp. divos fratres reſcripſiſſe, nominatim addit.
Cujus verba quum generalia ſint, quæſtionem in- 28
diſtincte pro judicis lubitu repeti poſſe, aſſerunt
Dd. eo, quod verba generalia reſtrictionem non
admittant, *l. 3. in fin. ff. de offic. præſid. l. 3. §. 1. verſ.
& eſt. ff. de aleator.* idque de conſuetudine ita
practicari ajunt, Franc. Brun. *in tract. de indic. &
tort. P. 2. q. 5. n. 58.* Hippol. de Marſil. *in d. l. 16.
n. 4. in fin. & n. 5. v. dicit poſtea. ff. de quæſt.* Henr.
Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 31.* Quamvis alii 29
hanc conſuetudinem ad eum tantummodo re-
ſtringant reum, qui multum & manifeſte urgen-
tibus opprimitur indiciis, Franc. Caſ. *in tr. de tor-
ment. c. 14. n. 3.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q. 46.
n. 64. verſ. hæc autem omnia.* Proſp. Farin. *in prax.
crim. l. 1. tit. 5. q. 38. n. 94. & 99.* Ant. Gomez. *tom.
3. var. reſol. c. 13. n. 26.*

Etſi vero diſcretioni judicis multum hic tri- 30
buam, ac pro ipſius arbitrio tormenta aliquoties
repeti poſſe, lubenter concedam, edoctus ab Im-
per. Carolo V. in *Ord. crim. d. art. 58.* verb. nach
Ermeſſung eines guten vernünfftigen Richters. ꝛc.
Attamen quo minus hoc ipſum de irregulato libe-
ro judicis arbitrio intelligam, movet me regula
vulgaris, quæ abſque indiciis torturam decernere
prohibet, *l. quæſtionis habendæ. 21. l. unius. 18. §. in
ea cauſa. l. ult. ff. de q. l. milites. 8. C. eod. tit. Ord.
crim. art. 8. 18. 20. 22. & 23.* ubi Matth. Stephan.
Matth. Weſenb. *in parat. ff. de qu. n. 7.* Jod. Dam-
houd. *in prax. rer. crim. c. 38. n. 17.* Quare cum 31
per torturam indicia priora purgata fuerint, ſe-
quitur inde, denuo torturam inferri non poſſe, niſi
nova indicia ſupervenerint, adeoque judici inte-
grum non eſſe, abſque novis indiciis repetere in
quæſtionem reum, ex primis indiciis ſemel tor-
tum, prout communis eſt Doctorum concluſio,
uti poſt alios, quos allegant, teſtantur Paris de Pu-
teo *in tr. ſyndicat.* verb. *tort. c. 5. n. 1. & ſeqq.* Hip-
pol. de Marſil. *ad l. repeti. 16. n. 4. & 5. de quæſt.*
Lud. Carer. *in pract. crim. de indic. & tort. §. circa
ſextum. n. 1.* Nic. Boër. *dec. 163. n. 9. & ſeqq.* Joh.
Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 12.* Matth. Ste-
phan. *in not. ad art. 58. num. 5. Ord. crim.* Franc.
Brun. *in tr. de indic. & tort. P. 2. qu. 5. num. 58. &
ſeqq.* Salycet. *in l. ea quidem. 7. C. de accuſ. &
in l. ſi qui adulterii. 34. C. ad L. Jul. de adult.*
Chil. König, *in proc. rubr.* von der ſcharffen Fra-
ge. *n. 20.* Guido de Suzaria *in tr. de indic. & tort.
num. 57.* & ibi Lud. Bolognin. *in addit. num. 58.*

ubi

Digitized by Google

ubi teſtatur de communi Dd. theoria, ac ſuadet,
ut a ſententia contraria caveant judices, ſicut ab
31 igne. Ac ſi aliter faciant judices, & quæſtionem
repetant abſque novis indiciis, teneri eos in ſyn-
dicatu, docet Ang. Aretin. *in tr. maleficii* verb. *fa-
ma publica. num. 95. verſ. tertio quæro.* Bartol. *in l.
unius. 18. §. 1. ff. de quæſt.* Gandin. *in tr. de malefic.
rubr. de quæſt. & tort. verſ. an quæſtio poſſit. &c.*
Zang. *d. c. 5. n. 13.* & confeſſionem ex tortura ſine
novis indiciis expreſſam, plane nullam eſſe, nec
reum ex ea damnari poſſe, tradit Hippol. de Mar-
ſil. *in pract. crim. §. quoniam. n. 42.*

33 Hocque ipſum eſt, quod eleganter ſcribit Ven-
tur. de Valent. *in parthen. litig. l. 1. c. 14. n. 35.* no-
tum quidem eſt, pro arbitrio prudentis judicis tor-
menta aliquoties repeti poſſe; ſed illud arbitrium
non eſt in infinitum extendendum, ſed legibus re-
ſtringendum, ne quis enecetur, ſed ut lividas car-
nes ungula cruenta pulſante, ſulcatis lateribus do-
lor quærat & inveſtiget veritatem, ut loquitur D.
Hieron. *in ep. ad Innoc.* de muliere ſepties icta, *l.
milites. 8. §. 1. l. 10. & l. 13. C. de quæſt.* Hippolyt.
de Marſil. *in pract. crim. §. nunc videndum. num. 21.*
non enim paria ſunt, hominem torquere, & pila
ludere, prout nonnulli perſuaſum ſibi habent, te-
ſte Hering. *de fidejuſſ. c. 10. n. 454.*

34 Ac quo minus dubium relinqueretur, judici
abſque novis indiciis ad reiterationem torturæ
properare in foro Saxon. haud fas eſſe, peculiarem
hac de re Conſtitutionem promulgavit Elector
Sax. D. Auguſt. feliciſſimæ memoriæ; quæ cum
publice edita non ſit, multum tamen conducat ad
explicandam materiam repetendorum tormento-
rum in foro Saxon. verbotenus eam hic apponere
35 lubet: Damit dieſes Falls im rechtlichen Erkennen
auch eine Gewißheit ſey, haben ſich unſere Schöp-
penſtühle folgender Meynung verglichen: daß in
etwas geringen Miſſethaten, ſo zu Recht nicht *atro-
ciſſima Delicta* genennet werden, als Diebſtahl und
dergleichen, (iedoch wenn allezeit neue *Indicia*, die
von den erſten, darauf der Gefangene angegriffen,
abgeſchieden, vorhanden ſeyn,) die peinliche *Tortur*
über zweymahl nicht zu erkennen, und zu wieder-
holen ſey; und wo gleich zum drittenmahl neue
Indicien vorfielen, daß dennoch dieſes Falls die *Tor-
tur* ferner nicht fürzunehmen; ſondern daß ein
ſolcher auf geſchwohrnen Urpheden mit zeitlicher
Verweiſung oder Gefängniß geſtraffe werden ſoll.
36 Wenn aber die Anklage *atrociſſima Delicta*, Mord,
Brand, Raub, und dergleichen betrifft; und alle-
zeit nach der *Tortur* neue *Indicia*, *quæ ſuo genere a
prioribus diſtant*, vorfielen: daß dieſes Falls alleine
zum drittenmahl, und weiter nicht die *Tortur* zu *re-
37 petiren*; und obgleich darnach auch andere neue *ſe-
parirte Indicien* könten dargethan werden, daß doch
der Gefangene mit der *Tortur* zu verſchonen, und
ihme ſonſten die Verweiſung, oder andere Straffen
ſolten aufferlegt werden. Bey welchen allen wir
es auch bewenden laſſen; und ſollen demnach un-
ſere Schöppenſtühle dergeſtalt ſprechen und erken-
nen. Eſt hæc Conſt. *in ord. 9. & ultima inter eas,
quæ A. 1572. promulgatæ, ſed publice editæ non ſunt.*
38 *Rubr.* wie offt die ſcharffe Frage zu repetiren. Quæ
tria potiſſimum docet, *primo*, quando tortura
reiteranda; *ſecundo*, quoties reiteranda ſit; &
tertio, quid faciendum, ſi reus ſecunda aut tertia
vice tortus in negatione perſeveret. In hiſce tri-
bus membris tota fere materia repetendorum tor-
mentorum conſiſtit.

Primo enim quæri ſolet: quando ad tor- 39
turæ reiterationem ſit deveniendum, ubi nota-
ri velim hanc regulam: Quod ſcilicet quæ-
ſtio nunquam ſit repetenda abſque no-
vis indiciis, quæ a prioribus ſuo genere
diſtant.

Q. 3. Quando denuo tortura ſit decernenda ac repetenda?

Veriſſimum namque eſt, quod judicis arbi- 40
trium, cui repetitio tormentorum potiſſimum re-
linquitur, Paris de Puteo *in tr. de ſyndic.* verb. *tor-
tum. c. 4. n. 1.* Proſp. Farin. *in pract. crim. l. 1. tit. 5.
q. 38. n. 87.* Jul. Clar. *in prax. §. ult. qu. 64. n. 46.*
Hippol. de Marſil. *in l. quæſtionis modum. n. 61. ff. de
quæſt.* adeo ſit limitatum atque reſtrictum, ut abſ-
que indiciis novis reiterationem torturæ decerne-
re nunquam liceat, Matth. Stephan. *in not. ad art.
58. n. 5.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 12.*
Ventur. de Valent. *in parth. litigioſ. d. l. 1. c. 14. n.
35.* quod non modo probatur ex *l. unius. 18. §. 1. ff.
de quæſt.* ſed & apertiſſime liquet ex Conſtitutione
Elect. antea adducta, *in verb.* iedoch wenn allezeit
neue Indicia verhanden ſeyn. ꝛc. Quod ipſum pro 41
forma ſubſtantiali repetitionis torturæ requiritur,
qua deficiente, ad ſecundam vel tertiam torturam
haudquaquam devenire licet.

Nova autem indicia *JCtus* Paulus vocat argu- 42
menta evidentiora, in *d. l. 18. §. 1.* inquiens: *Re-
peti in quæſtionem reum poſſe evidentioribus argumen-
tis oppreſſum. ff. de quæſt.* cujus voculæ hæc vis &
efficacia eſſe videtur, ut ſuperare debeant indicia,
quæ in prima quæſtione ſufficientia erant. Unde
concludit Joh. Zang. *d. c. 5. n. 14.* ſi reus in prima
quæſtione delictum negaverit, quæſtionem ob
æqualia nova indicia repeti non debere, niſi ſint
evidentiora prioribus. Sed rectius nova ſeu evi- 43
dentiora indicia *Dd.* appellitant ea, quæ a priori-
bus ſpecie vel ſubſtantia differunt, Franc. Brun. *in
tr. de indic. & tort. P. 2. qu. 5. n. 63.* Franc. Caſon.
in tr. de torment. c. 14. n. 8. vel, ut Hippol. de Mar-
ſil. loquitur in *pract. crim. § quoniam. n. 9.* quæ di-
verſi generis ſunt a primis indiciis, *arg. l. per hanc.
4. C. de temp. appellat.* quam explicationem ap-
probat *dict. Conſt. Elect. 9.* verb. neue *Indicia*, die
von den erſten, darauf der Gefangene angegriffen,
abgeſchieden ſeyn. it. neue Indicia, *quæ ſuo genere a
prioribus diſtant.*

Q. 4. Quænam dicantur nova indicia?

Quare judex ad ſecundam vel tertiam tortu- 44
ram non properabit, priusquam indicia nova pro-
be perſpecta habuerit, eaque a prioribus ſuo gene-
re diſtare animadverterit; veluti, ſi reus ex hoc
indicio tortus ſit, quod tempore homicidio ſolus
in domo fuerit, ubi cædes facta dicitur, & fama ſit,
quod homicidium illud commiſerit; poſtea vero
aliud proferatur indicium, puta, quod capitalis
fuerit inimicus hominis interfecti, ac ſtricto cum
gladio viſus ſit tempore cædis: tum abſque dubio
ad ſecundam quæſtionem hoc caſu tuto deveniri
poterit, Ang. Aretin. *in tr. malefic.* verb. *quod fa-
ma publica præced. n. 98.* Chil. König *in proc. rubr.*
von der ſcharffen Frage. *n. 21.* Quod ſi vero acci- 45
dat, ut judex nova indicia probe & exacte a prio-
ribus diſcernere nequeat, in dubio pro non repe-
titione, & ſic in mitiorem partem pronunciare de-
bet, Matth. Stephan. *in not. ad art. 58. n. 5. Ordin.
crimin.* Jul. Clarus *d. qu. 64. circa fin.* ubi fideliter
monet judices, ut potius, rebus ſic ſtantibus, pec-
cent in defectu, quam in exceſſu.

Secundum hanc regulam pronunciabimus nuperrime, ad re- 46
quiſ. Quæſt. Delitzſch: Dieweil aber dennoch dieſe

Indicia

Digitized by Google

Indicia und Verdacht zu Wiederholung der ſcharffen Frage nicht erheblich und ſtarck gnugſam; noch auch von den erſten *Indicien*, ſo *Inquiſit* in voriger *Tortur* allbereit *purgiret*, abgeſchieden, und vor abſönderliche neue *Indicien* zu achten. ꝛc. So mag auch die Wiederholung der ſcharffen Frage, in Mangelung anderer abſonderlichen und neuer kräfftiger *Indicien*, *Inquiſito* nicht zuerkannt werden. ꝛc. V. R. W. *Menſ. Sept. An. 1630.*

Q. 5. Quoties ob unum idemque delictum in quæſtionem repeti poſſit reus?

47 Secundo notandum quoque, quoties ob unum idemque delictum in quæſtionem repeti poſſit reus; ubi regulam pono: Quod in delictis atrociſſimis ultra tres, in aliis vero delictis, quæ atrociſſima non ſunt, ſed atrocia vel atrociora dicuntur, ultra duas vices tortura infligi non debeat.

48 Etenim hujus quæſtionis deciſio expreſſa in jure communi non reperitur; communiter tamen *Dd.* conveniunt in eo, quod ultra vices tres judex reum ſub tormenta revocare non poſſit, Franc. Caſon *in pract. crim. tr. de indic. & tort. §. circa ſextum de repetitione. n. 15.* eo, quod infinitum ſit vitandum, *l. qui bona. 13. §. ult. ff. de damn. in-*
49 *fect. l. 11. §. 18. ff. de legat. 3.* Quamvis antiqui octies etiam quæſtionem repeterent, Joh. Emer. a Roßbach *in proc. crim. tit. 5. c. 25. n. 4.* alii vero ultra duas vices torturam non extendant, Jodoc. Damhoud. *in pr. rer. crim. c. 38. n. 12. verſ. in quo*
50 *tamen.* Proſp. Farin. *d. qu. 38. n. 93.* Rectius autem alii judicis arbitrio hoc relinquunt, quoties nempe is quæſtionem, pro qualitate criminis & ratione circumſtantiarum, repetendam exiſtimaverit, Par. de Put. *in tr. de ſyndicat. d. c. 4. n. 5. verſ. & ſic erit.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 9. theſ. 11. lit. A.* Hippolyt. de Marſil. *ad l. 7. n. 60. & 61. ff. de quæſt.*

51 Sed huic arbitrio Illuſtriſſimus Elector Saxon. certos limites poſuit, diſerte ſanciens, ut in criminibus atrocibus vel atrocioribus ultra duas, in atrociſſimis vero ultra tres vices, quæſtionem inferre non liceat, *d. Conſt. 9. rubr.* wie offt die ſcharffe Frage zu repetiren. in verb. daß in etwas geringen Miſſethaten, ſo zu Recht nicht *atrociſſima Delicta* genannt werden, die peinliche *Tortur* über zweymahl nicht zu erkennen und zu wiederholen ſey. & paulo poſt: wenn aber die Anklage *atrociſſima Delicta*, Mord, Brand, Raub, und dergleichen betrifft; daß dieſes Falls allein zum drittenmahl, und
52 weiter nicht die Tortur zu repetiren, ꝛc. Cujus ſanctionis ratio abſque dubio hæc eſt, quod in atrociſſimis delictis, propter eorundem enormitatem, atrociora remedia ad eruendam veritatem ſint adhibenda; quippe cum & ob atrocitatem criminis quandoque jura transgredi liceat, Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. 1. n. 9.* Hippol. de Marſil. *in pr. crim. §. diligenter. n. 159.* Dan. Moll. *l. 3. ſemeſtr. 17.* & quanto majus damnum per ejusmodi delicta atrociſſima reipublicæ infertur, tanto magis ejusdem intereſt, delicta illa coërceri: quod fieri non poteſt, niſi in defectu probationum plenarum, confeſſio rei tormentis fuerit extorta.

53 Scire autem hic judicem oportet, quænam crimina non atrociſſima, quæque itidem atrocia vel atrociora dicantur; (non enim diſtingui ſolet inter atrocia vel atrociora delicta, ſed atrox delictum etiam atrocius appellatur, *l. Prætor. 7. §. ult. ff. de injur. l. auxilium. 37. §. 1. verſ. in delictis. ff. de mi-*
54 *nor.*) Ubi multum tribuo diſtinctioni traditæ a Jul. Clar. *d. q. 1. §. 9.* qui dicit, omnia delicta, pro quibus a lege vel ſtatuto imponitur ſimpliciter pœna mortis naturalis, vel civilis, dici gravia & atrocia vel atrociora: atrociſſima autem, pro quibus lex vel ſtatutum imponit pœnam graviorem, quam ſimplicis mortis in ipſo genere mortis, puta, quia vult pro talibus delictis reos inſui culeo; vel igne comburi; vel in fruſta ſcindi; vel rota contundi; vel quando addit alias qualitates ultra pœnam mortis, ut quod reus trahæ alligatus ad locum ſupplicii ſit raptandus, aut facta executione pœnæ, cadaver rotæ affigendum. &c. Quæ ſententia Jul. Clar. in foro Sax. hactenus uſu recepta eſt, & haud obſcure probatur ex *d. Conſt. El.* prout demonſtravi ſupra *q. 102. n. 61. & ſeqq.*

Proinde firmiter concludendum, quod in 55
crimine veneficii, aſſaſſinii, latrocinii, ſacrilegii, parricidii, infanticidii, rapinæ, ſodomiæ cum beſtiis perpetratæ, incendii, ſortilegii, homicidii ex propoſito & animo deliberato commiſſi. &c. tertia quoque vice, ex novis tamen indiciis, tortura in foro Sax. decerni, adeoque bis repeti queat; ultra tres autem vices eam imponere judici non liceat. Sunt enim hæcce crimina talia, quæ ſeveriori aliquo ſupplicio coërcentur, aut peculiari quodam reatu notantur; quare & pro atrociſſimis habenda erunt, in quibus ſecundum regulam antea poſitam, quæſtio tertia vice ſibi locum vendicat.

Veluti ita in crimine latrocinii pronunciabimus: Daß das 56
im Fürſtl. Sächſiſchen Schöppenſtuhl zu Jena geſprochene Urthel, an dem Gefangenen *N. N.* billig vollſtrecket, und wider ihn nach Gelegenheit dieſes Falls mit der dritten *Tortur* gebührlichen und erkannter Maſſen verfahren wird, V. R. W. *Ad requiſ. Eberh.* Groſſens in Bürgeln, *M. Maj. A. 1629.*

Et in caſu ſimili: Und auf den Fall er ſein Bekenntniß rich- 57
tig nicht thun will, ſeyd ihr wohl befugt, nach Gelegenheit dieſes Falls, weil man *in Atrociſſimis verſiret*, *Inquiſitum* noch einſten und alſo zum drittenmahl mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen, und befragen zu laſſen. ꝛc. V. R. W. *Conſ. & Senat.* in Gerau, *M. Jan. A. 1631.*

Pariter reſpondimus in crimine rapinæ, ad conſult. Quæſt. 58
in Freyburgk, *M. Febr. A. 1631.*

In reliquis vero criminibus, qualia ſunt ho- 59
micidium, furtum, perjurium, blaſphemia, ſodomia cum hominibus commiſſa, adulterium, bigamia, inceſtus, ſtuprum violentum, plagium. &c. tortura ſemel repeti, ac ſecunda quoque vice reo imponi poteſt: ultra haſce vero duas vices eam inferre non licet; Quia enim pro hiſce criminibus non niſi ſimplex pœna mortis reo infligitur; utique hæc delicta atrociſſima non ſunt, adeoque nec quæſtio tertia vice in iisdem locum obtinet, juxta regulam traditam: quod & verba *d. Conſt.* luculenter innuunt, daß in etwas geringen Miſſethaten, ſo zu Recht nicht *atrociſſima Delicta* genannt werden, als Diebſtahl und dergleichen. ꝛc. die peinliche *Tortur* über zweymahl nicht zu erkennen.

Hæcque in practica tam certa ſunt, ac reſponſis 60
Scabinorum Lipſienſium comprobata, ut ulteriori probatione haudquaquam indigeant. Illud tamen hic probe notari velim. *Primo*, quod ſemel torto, ex novis etiam indiciis levioribus, & ad ipſam quæſtionem habendam haud ſufficientibus, territio adjudicari queat. Neque enim abſurdum eſt, ſecunda vice terreri ſolummodo eum, qui prima vice tortus fuit; quin & facilius hoc fieri poteſt; quum territio tam grave ac periculoſum remedium veritatis eruendæ non ſit, ac ipſamet tortura.

Q. 6. Num ſemel tortus ex novis indiciis terreri poſſit?

Veluti

Digitized by Google

61 *Veluti etiam Dominos Scabinos aliquoties in pronunciando hoc obſervaſſe memini:* Ob gleich *Inquiſitin* in ziemlicher ſcharffer Frage erhalten, daß ſie ihr Kind nicht umbringen und ermorden helffen; Dieweil aber dennoch neuer Verdacht ſich wider ſie deswegen ereignet. ꝛc. So erſcheinet daraus, und ſonſten allenthalben ſo viel, daß ihr wohl befugt, *Inquiſitin*, wofern ſie ihr Bekenntniß nochmahls in Gutem richtig nicht thun will, dem Scharffrichter auf dieſe Maſſe zu untergeben, daß er ſie mag ausziehen, entblöſſen, zur Leiter führen, die *Inſtrumenta* zur ſcharffen Frage gehörig, vorzeigen, die Daumſtöcke anzulegen, und darmit zuzuſchrauben, darbey ſich dergeſtalt zu geberden, als ſolt und wolt er ſie mit der rechten Schärffe anderweit angreiffen; iedoch aber peinlichen unangegriffen befragen zu laſſen. ꝛc. V. R. W. *Ad conſultat. Actuarii judicis Bolenſ. M. Aug. A. 1628.*

Et in caſu ſimili ad requiſit. Hieron. Bennonis a Dießkau, *M. Mart. A. 1629.*

62 *Secundo* tenendum, quod ſub hac regula territio non comprehendatur, nec id, quod de repetitione tormentorum ultra duas vel tres vices non admittenda dictum, ad territionem extendi debeat: proinde etiamſi reus ſub territione ac metu torturæ ſemel interrogatus fuerit, nihilominus in criminibus atrociſſimis obtinet, ut nempe territione jam antea interrogatus, novis ſemper indiciis exiſtentibus adhuc tribus vicibus tormentis ſubjici queat; ſiquidem territio vera tortura non eſt: maxime ſi ſit nuda atque verbalis, quæ ad edictum de tortura non pertinet, *l. item apud. 15. §. quæſt. 41. ff. de injur.* Bartol. *in l. 2. §. divus Severus, n. 2. ff. de quæſt.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 4. verſ. quod tamen.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 1. n. 89.* quare nec propter territionem adhibitam, a repetitione veræ torturæ abſtinendum erit.

Q. 7. An territio præcedens connumeretur inter ſpecies torturæ, quando agitur de repetitione tormentorum?

63 *Reſpondimus ita Quæſt. Delitiano, M. Sept. A. 1630. It. Conſ. & Senat. in* Geran, *M. Jan. A. 1631.*

64 At quid faciendum, *ſi reus ſecunda aut tertia vice tortus, in negatione perſeveret?* id quod *TERTIUM EST MEMBRUM* circa repetitionem tormentorum probe notandum; etenim compertum habemus experientia, quoſdam reos eo eſſe corporis robore & duritia, ut ſine cruciatibus magnis tormenta quævis pati, nec ulla ratione ad veritatis confeſſionem adigi queant, juxta *l. 1. §. 23. & l. 18. §. 1. ff. de qu.* de quibus ſcribit Par. de Put. *in tract. ſyndic.* quod in ſylvis cum criminum ſociis convenire, ac mutuis ſeſe exercere tormentis ſoleant; quo cruciatibus aſſueti, poſtea a magiſtratu deprehenſi, ſub manibus & chordis carnificis vim torturæ contemnere poſſint; ubi & hoc addit: *Solent*, inquit, *advocati indurare corda reorum, & dicere clientibus carceratis: melius eſt ſemel in tortura pendere, quam ſemper in furca ſtare: quid, ſi haberes brachia fracta, nonne ſuſtineres medicum, aptantem oſſa cum dolore? Quid, ſi dolore iliaco vexareris, nonne perferres? Quid, ſi podagram haberes, nonne ſuſtineres dolorem? ideoque melius eſt, brevi tempore dolorem chorda perferre, quam mortem ſubire.* Hactenus Par. de Puteo.

65 Quandoque etiam magica arte rei efficiunt, ne tormentis ad confeſſionem criminis moveantur, vel, dum a tortoribus ligantur ad torturam, verba quædam occulte recitando, puta: Chriſtus autem tranſiens per medium illorum ibat; Os autem non comminuetis ex eo. Item: quemadmodum lac beatæ glorioſæ Mariæ virginis fuit dulce & ſuave ſalvatori noſtro, ita hæc tortura ſit dulcis & ſuavis brachiis, manibus & pedibus meis; aut ea verba, quæ Salvator noſter tempore paſſionis primum in horto, dum caperetur, poſtea in cruce protulit, ut ſunt: quem quæritis? ſi me quæritis, ſinite hos abire: & inclinato capite emiſit ſpiritum. Vel ſchedulam, in qua verba aut notæ ſuperſtitioſæ ſcriptæ extant, in parte quadam corporis occultando: prout ejusmodi ſuperſtitiones atque exempla commemorant Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. nunc videndum. n. ult.* Paris de Put. *in tr. ſyndic. §. 1. tort. gravior.* Paul. Chirland. *in tr. de qu. & tort. §. 4. nunc videndum. n. 12. 13. & 14.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 37. n. 21. & 22.* Ubi 66
memorabilem recitat hiſtoriam de fœmina magicæ artis peritiſſima, quæ licet in quæſtionem ſæpius fuerit revocata, nullas tamen lamentationes, nullas clamores ediderit, ſed horum loco aut riſum fecerit, aut ſomno oppreſſa fuerit alto, quæque in ipſos etiam judices his inſultarit verbis: Vos, prætor, conſul, cæterique domini, & tu quoque nefarie tortor, agite, facite poſthac, quod vobis libitum fuerit, nihil in mei tortura profeceritis, nihil in me valebit veſtra crudelitas; tandem in mentem veniſſe quibusdam aſtantibus, quod ſecretiſſima corporis pars ipſius mulieris nondum tonſa fuerit, quæ cum etiam per tonſorem raderetur, inventam eſſe crinibus involutam ſchedulam pergamenam, cui peregrina aliquot vocabula crucibus diſtincta fuerint inſerta, hac adempta, fœminam denuo tormentis agitatam non amplius celaſſe crimen, ſed illico ſua confeſſione prodidiſſe illud: quæ rogata, cur prius fateri noluerit, hoc reſponſum dederit: niſi a me omnes crines atque hanc etiam ſchedulam abſtuliſſetis, nunquam a me perquirere quicquam potuiſſetis, ut quæ per illa maligni ſpiritus opera impaſſibilis facta eram. Referunt etiam ex Alberto Magno Paul. Chirland. *d. §. quarto nunc. n. 13.* & Chil. König *in proc. rubr.* von den ſcharffen Fragen. *n. 41.* quod lapis quidam, memphitis dictus, contritus & aqua mixtus, ſi potetur, inſenſibilitatem cruciatus inducat.

Et ſane utplurimum ſagæ atque veneficæ a 67
diabolo edoctæ, mille ejusmodi mediis cruciatus & dolores torturæ avertere poſſunt, ita ut in ſcala elevatæ dormiant, non aliter, ac in lecto molliter cumbentes; ut ex actis inquiſitionalibus ad collegium noſtrum tranſmiſſis ſæpius didici. Quare 6
judices, priusquam ad repetitionem torturæ deveniant, huic malo mederi debent, non quidem alia verba recitando, ut ſentit Hippol. de Marſil. *in pract. crim. d. §. nunc videndum. n. ult. in fin. &* Paul. Chirland. *d. §. quarto nunc videndum. n. ult.* quod æque diabolicum eſſe autumo, nec verborum recitationi ineſſe vim pellendi magicam, abſq; ſuperſtitione impia quis credere poteſt: ſed in ſortilegia iſthæc, ſive ſchedulas magicas, per lictores inquirendo, easque inventas abjiciendo. Cavere 69
itidem ſtudioſe & vigilanter debent judices, ne quisquam ex propinquis aut amicis in carcerem ipſi reo cibum afferat ſuſpectum, cum quo incantationes conjunctæ putantur; ſic & interrumpere poſſunt magicam quorundam verborum recitationem. Mutatione quoque carceris, & veſtium omnium depoſitione, atque tormentorum mutatione, fraudibus illis occurrere debere judices, tradit Hippol. de Marſil. *d. §. nunc videndum. n. ult.*

Quin & hoc caſu ſeveriorem torturam judex 70
tuto decernere poteſt: ſicuti in crimine ſortilegii adverſus ſagas atque veneficas, ſuper tormento-

 Bb 2 rum

Digitized by Google

rum repetitionem pronunciantes Scabinos torturam ſecunda vel tertia vice ſæpius dictaſſe memini, omiſſis verbis (ziemlicher Weiſe) quibus alias quæſtio communiter ſolet temperari.

71 At, ſi reus nullatenus ſe vinci patiatur, ſed ſecunda vel tertia etiam vice tortus, ,in negatione conſtanter perſeveret, quid deinceps fieri debebit, num abſolvendus erit? Quod ſane dubium non eſt, ſi nova indicia non ſuperveniant, Hippol. de Marſil. *in pract. crim. dict. §. nunc videndum. n. 26.* Alber. de Roſat. *in l. edictum. ff. de quæſt.* Anton. Hering. *de fidejuſſor. c. 10. n. 432. & ſeqq.*

Nam per torturam omnia indicia, quæ adverſus illum erant, purgata ſunt: & ſatius eſt, nocentem abſolvere, quam innocentem condemnare, *l. abſentem. 5. ff. de pæn.*

Q. 8. Quomodo adverſus reum ſit procedendum, ſi poſt ſecundam vel tertiam torturam nova appareant indicia?

72 Novis autem & evidentioribus indiciis apparentibus, denuo torturam repetendam eſſe, forſan haud improbabiliter quis dixerit, niſi hoc diſertis verbis prohibuiſſet Illuſtriſſ. Elector in *Conſt. ſupra adducta rubr.* wie offt die ſcharffe Frage zu repetiren. in verb. und wo gleich zum dritten mahl neue *Indicien* vorfielen, daß dennoch dieſes Falls die *Tortur* ferner nicht fürzunehmen. ꝛc. & paulo poſt: und obgleich darnach auch andere neue *ſeparirte Indicien* könnten dargethan werden, daß doch der Gefangene mit der *Tortur* zu verſchonen. ꝛc. hocque eſt, quod antea dixi, in criminibus atrocibus ultra duas, in atrociſſimis vero ultra tres vices, tormenta neutiquam decernenda eſſe, prout clare diſpoſitum *d. Conſt. Elect.*

73 Quid ergo dicendum, num etiam hoc caſu tortus abſolvendus erit, non obſtantibus indiciis noviter apparentibus? Nequaquam, ſed pœna extraordinaria ipſi imponenda eſt, ob magnam præſumptionem, quæ ex indiciis novis ſupervenientibus orta, adverſus ipſum militat, ut ſentiunt Dd. communiter, Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 64. n. 38.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 79. & 81.* Grammat. *dec. 22. n. 24.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de quæſt. n. ult.* Henr. Bocer. *in tract. de quæſt. & tort. c. 6. n. 7.*

74 Sit ergo regula: „Quod ex indiciis novis poſt ſecundam vel tertiam torturam „ſupervenientibus, reus extraordinaria „quadam pœna affici debeat. Quæ regula in foro Saxonico minorem difficultatem habet, ob verba clara *Conſt. El. antea adducta:* daß dennoch dieſes Falls die Tortur ferner nicht fürzunehmen; ſondern daß ein ſolcher auf geſchwornen Urphede mit zeitlicher Verweiſung, oder Gefängniß geſtrafft werden ſoll. & paulo poſt: daß doch der Gefangene mit der Tortur zu verſchonen, und ihme ſonſten die Verweiſung, oder andere Straffen ſolten auferlegt werden. ꝛc. & ſane, ſi alias quoque ex præſumptionibus ad pœnam extraordinariam quis condemnari poteſt, uti notiſſimum eſt; vid. *ſupra quæſt. 116. n. 51.* quare id hoc in caſu, quo ulterior tortura locum non habet, aliudque remedium eruendæ veritatis deficit, fieri nequeat, haud certe video.

Duo tamen hic probe notanda veniunt: *Pri-* 75
mo, quod ſeverior aliqua, quam relegationis pœna, hoc caſu reo non infligenda ſit; uti patet ex verbis *Conſt.* (die Verweiſung oder andere Straffen,) nempe quæ relegationi æquipollent; ut ſunt carceris pœna, ac quandoque mulcta pecuniaria. Quin & in criminibus non atrociſſimis, poſt ſecundam torturam novis ſupervenientibus indiciis, non niſi temporalem relegationem reo imponendam eſſe, ſatis manifeſtum eſt ex verbis *Conſtit.* (mit zeitlicher Verweiſung oder Gefängniß.) *Se-* 76
cundo, ut arbitrio judicis electio pœnæ alicujus extraordinariæ committatur, qui ex qualitate novorum indiciorum illam facillime definire poterit.

Et ſecundum hanc regulam pronunciarunt Scabini, dictantes pœnam temporalis relegationis ad ſexennium, reo cuidam de furto ſuſpecto, & poſt ſecundam torturam novis indiciis gravato; verſus Planitz, *ad requiſ. Andr.* Mäuters, *M. Jul. A. 1630.* 77

In crimine autem ſortilegii, fœminæ cuidam, tertia vice torturam perpeſſæ, ex novis indiciis adjudicavimus pœnam relegationis perpetuæ; gegen Croſſen, *ad conſultat. M. Aug. Lyſthenii, M. Oct. A. 1619.*

In caſu ſimili reſpond. Scab. gegen Schneebergk an Richter und Schöppen, *M. Maj. A. 1614.*

Quandoque etiam in atrociſſimis delictis ultra 78
duas vices tortura non infertur: quod accidit, ſi poſt ſecundam torturam indicia nova ſuperveniant, quæ tamen ad decernendam denuo torturam ſufficientia non ſunt; nihilominus autem ex præſumptionibus inde adverſus tortum exortis relegatio indici poteſt.

Veluti etiam Scabinos ita pronunciaſſe animadverto, his 79
formalibus: So hat wegen der dritten *Tortur*, weil die vorigen *Indicia* in der anderweit ausgeſtandenen ſcharffen Frage *purgiret* worden ſeyn, nichts beſtändiges erkannt werden mögen; Sie wird aber gleichwohl nach geſtalten Sachen, über die zum andermahl erlittene *Tortur*, weil gleichwohl vermuthlichen, daß es ihr, der Vettel, vom Teuffel muß angethan ſeyn worden, daß durch die Pein und Marter von ihr nunmehr zum andermahl nichts hat gebracht werden können, und damit man ihr aus dieſen Landen loß werde, und die Leute zu Grillenberg für ſie weiter ſich nichts zu befahren; des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *Ad requiſ. Quæſt. Sangerhuſani, M. Nov. An. 1614.*

QUÆSTIO CXXVI.

De Ratificatione Confeſſionis in tortura factæ: & quomodo procedendum, ſi reus confeſſionem ſuam Revocet?

S U M M A R I A.

1. Confeſſionem neceſſario ſequitur condemnatio, n. 2. 3.
4. Qualis confeſſio eſſe debeat, ut ſufficiens ſit & idonea ad condemnationem. n. 5. 6.
7. Confeſſio legitime tormentis expreſſa ſit, neceſſe eſt.
8. Reus, de nullitate torturæ excipiens, audiri debet.
9. Unde nullitas torturæ probari poſſit. n. 10. 11.
12. Confeſſio veritati debet eſſe conſentanea, & quænam hæc ſit, n. 13. 14. 15. 16.
17. Ratificari quoque debet confeſſio, n. 18. 19.
20. Extra locum torturæ, n. 21.
22. Reus confeſſus non eſt concludendus ad carceres, ubi alii ſunt carcerati.
23. Ratificatio non debet fieri in continenti, ſed ex intervallo poſt torturam.

24. *Qua-*

Digitized by Google

24. *Qualenam debeat eſſe intervallum, n. 25. 26. 27.*
28. *Sententia Scab. Lipſ.*
29. *Coram Judice & Scabinis ratificatio quoque fieri debet, n. 30. 31.*
32. *Sententia Scab. Lipſ.*
33. *Diligenter ac verbotenus conſignanda eſt ratificatio.*
34. *Sententia Scab. Lipſ.*
35. *Confeſſio, territione extorta, ratificari etiam debet, n. 36.*
37. *Quid, ſi reus ratificare nolit confeſſionem.*
38. *Revocans confeſſionem denuo torqueri debet, n. 39.*
40. *Etiam abſque aliis novis indiciis, n. 41. 42. 43. 44. 45. 46.*
47. *Sententia Scab. Lipſ.*
48. *Niſi revocationis probabilis afferatur cauſa.*
49. *Quoties hoc caſu tortura ſit repetenda, num. 50. 51. 52.*
53. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
54. *Quid, ſi reus ſecunda vel tertia vice tortus, revocet confeſſionem. n. 55.*
56. *Tum condemnari non debet ad pœnam mortis, num. 57.*
58. *Sed extraordinarie ſolummodo puniendus eſt, num. 59.*
60. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
61. *In tortura ipſa revocans confeſſionem, non debet denuo torqueri, n. 62.*
63. *In executione revocans confeſſionem, puniri debet pœna ordinaria, n. 64.*
65. *Modo confeſſio probetur juramento Scabinorum.*
66. *Sententia Scab. Lipſ.*
67. *Qua de cauſa inſtrumentum a notario & teſtibus ſuper ratificatione confeſſionis confici ſoleat.*
68. *Sententia Scab. Lipſ.*
69. *Effectus hujus inſtrumenti, n. 70.*
71. *Obſervantia Scab. Lipſ. n. 72.*
73. *Quid, ſi reus ad ratificandam confeſſionem ductus reſpondere nolit, quomodo tunc procedendum, n. 74. 75. 77. 78. 79. 80. 81. 82.*
76. *Sententia Scab. Lipſ. n. 83.*

1 ALter torturæ effectus conſiſtit in condemnatione rei confeſſi: quemadmodum enim reus, crimen negans, purgatis per habitam quæſtionem indiciis, abſolvendus eſt: ita vice verſa condemnari debet, ſi in tortura delictum confeſſus fuerit. Nam confeſſionem neceſſario ſequitur condemnatio, & confeſſus æque, ac convictus de crimine probationibus, pœna coërcendus eſt, juxta ſanctionem *Imp.* Conſtantini ad Proconſulem Africæ Catulinum reſcribentis: judicem hoc temperamentum tenere debere, ut non prius capitalem in quempiam promat ſeveramque ſententiam, quam in adulterii, vel homicidii, vel maleficii crimine, aut ſua confeſſione, aut certe omnium, qui tormentis vel interrogationibus fuerunt dediti, in unum conſpirante, concordanteque rei fine, convictus ſit, *in l. qui in ſent. 16. C. de pœn.* ubi Dd. & Hipp. de Marſil. *in pract. crim. §. ſecunda quæſt. n. 1.* Foller. *in pr. crim.* verb. *dentur capitula. n. 20.* Brun. a Sol. *in conſil. crim. n. 202.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. qu. 81. n. 2. & teſt. qu. 63. n. 134.* Gram. *dec. 36. n. 61.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 19.* Joſ. Lud. *P. 1. dec. Lucenſ. 13. n. 60.*

2 Quique effectus tribuitur probationi teſtium, documentorum apertiſſimorum, & indiciorum indubitatorum, de quibus Panorm. *in c. tertio loco. 5. n. 8. de probat.* Felin. *in c. 2. n. 12. de præſumpt.* Gandin. *in tr. maleſ. rubr. de indic. indubit. n. 3. & ſeqq.* Jac. Menoch. *l. 1. præſumpt. q. 97. n. 1.* idem etiam tribuitur confeſſioni, ut ſcilicet ex ea ſententiam capitalem judex promere poſſit, h. e. reum ad ſupplicium condemnare, Joh. Zang. *d. c. 5. n. 20.*

3 Quare hanc regulam ponere lubet: Quod ex confeſſione tormentis legitime expreſſa, veriſimili & ratificata, ſententia capitalis ferenda, reusque condemnandus eſt.

4 Satis innuunt verba regulæ hujus, non quamvis confeſſionem ad condemnandum ſufficientem eſſe; neque enim fruſtra reſcripſit divus Severus, confeſſiones reorum pro exploratis facinoribus haberi non oportere, ſi nulla probatio religionem cognoſcentis inſtruat, *l. 1. §. divus. 17. ff. de quæſt.* ut omnibus innoteſceret, ex ſola ac nuda con-
5 feſſione quem condemnandum non eſſe. Nec immerito; quum fieri poſſit, ut vel tædio vitæ, vel metu, vel impatientia tormentorum, vel alia de cauſa delictum quis fateatur, nec perpetratum, nec cogitatum, *l. non tantum. 6. ff. de appellat. l. 1. §. 23. verſ. nam plerique. & §. ſi quis ultro. 27. ff. de quæſt. l. qui rei. 3. §. ſi quis autem. 4. & ſeqq. ff. de bon. eor. qui ant. ſentent.* quem ſtatim ad mortem condemnari, rigoroſum admodum eſſet, ne dicam periculoſum, Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 62.* Nic. Boër. *dec. 164. n. 9. & 10.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. præterea. 1. n. 34. ff. ad L. Corn. de ſicar.* ubi ait: Ei, qui fateatur, ſe hominem mortuum veneno necaſſe, credendum non eſſe; cum confeſſio & vera, & falſa eſſe queat. Unde porro inferre licet, ſi quis fateatur furtum, homicidium, adulterium, vel aliud quodvis delictum, ex hac ſola & nuda confeſſione tormentis expreſſa, ſententiam capitalem haudquaquam in eum ferendam eſſe. Sed juſte qualificata ſit con- 6
feſſio, neceſſe eſt, antequam ad condemnationem judex deveniat, nimirum talis, quæ per torturam modo legitimo expreſſa, ac veritati conſentanea eſt, & in loco judicii publico ab ipſomet reo ratificata. Tria namque concurrere debent ad hoc, ut fides ejusmodi confeſſioni haberi, & ſententia capitalis fieri poſſit: *Primo*, nempe confeſſio debet eſſe legitime tormentis expreſſa. *Secundo*, veritati conſentanea. *Tertio*, a reo in loco judicii ratificata.

PRIMO exigitur, ut confeſſio ſit legitime ex- 7
preſſa tormentis: qualis intelligitur, ſi præcedentibus ſufficientibus indiciis, accedente judicis ſententia cum de modo, tum de ordine, quæſtio de reo habita ſit, Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 1. concl. 353.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 30.* Jac. de Bellviſ. *in pract. crim. l. 3. c. 9. n. 7. & ſeqq.* Licet 8
enim non neget reus, ſe de delicto confeſſum eſſe, ſi tamen excipiat, judicem injuſte eum quæſtioni ſubjeciſſe, aut nulliter proceſſiſſe; utique admittendus eſt, ſi de injuſtitia cauſæ, & nullitate proceſſus docere velit, & condemnatio interim ſuſpendenda eſt, *c. cum ſuper. 17. ext. de ſentent. & re judic. c. in præſentia. 6. de renunciat.* Hipp. de Marſil. *vol. 1. conſ. 46. n. 13.* Joh. Zang. *d. c. 1. n. 31.*

Q. 1. Num reus in tormentis confeſſus, de nullitate torturæ excipiens, audiendus ſit?

Probabitur autem cauſæ injuſtitia & nullitas 9
proceſſus, ſi jura de quæſtione habenda ſancita, ac legitimæ torturæ requiſita, de quibus fuſius dixi *quæſt. præced.* non fuerint ſtricte & ad amuſſim obſerva-

ſervata; inter quæ haud minimum eſt quoad confeſſionem annihilandam, defectus indiciorum ad torturam ſufficientium, *art. 20. Ord. crim. Car.* in verb. **und ob auch gleichwol aus der Marter**, (ſcilicet non præcedentibus legitimis indiciis, ut liquet ex verbis prioribus,) **die Miſſethat erkannt würde, ſo ſoll doch der nicht geglaubet, noch iemand darauf verurtheilet werden.** ubi Matth. Steph. *in not. n. 2.* Proſp. Farinac. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. q. 37. n. 110.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. in pr. n. 32. ff. de quæſt.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 2. n. 9.*

10 Vel ſi quæſtio habita ſit de crimine, de quo, an vere commiſſum fuerit, certo non conſtat: qualis tortura, utpote contra jura manifeſta, nulla & invalida eſt, atque hoc caſu vel propterea confeſſus condemnari non debet, quod pœna mortis haudquaquam infligenda ſit, priusquam de veritate criminis perpetrati conſtiterit, *l. 1. §. item illud. 24.* ubi gloſſ. in verb. *locus ſit. ff. de SCto Syl. l. inde Neratius. 23. §. ult.* junct. *duab. ll. ſeqq. ff. ad L. Aqu. l. 1. C. ubi cauſ. fiſcal.* Proſp. Farin. *in prax. cr. l. 1. tit. 1. q. 2. n. 7. & 8.* Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P. 2. q. 5. n. 8.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 64. n. 3. & q. 55. n. 10.* Zang. *in præfat. tr. de qu. &*
11 *tort. n. 34. & 35.* Quo & illud pertinet, ſi judex in executione torturæ modum a Scabinis præſcriptum exceſſerit, eumque graviter torqueri fecerit, qui leviter torquendus, aut territione tantummodo interrogandus fuerat, *l. quæſt. modum. 7. ff. de qu.* Joh. Zang. *in tr. de qu. & tort. c. 4. n. 13.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. cent. 3. caſ. 271. n. 1. & 2* Hipp. de Marſil. *in l. 7. n. 1. ff. de quæſt.* hæc aliaque in tortura legitima neceſſaria, ſi obſervata non fuerint, dubium non eſt, quin confeſſio extorta nulla ſit, quæ proinde nec effectum condemnationis gignere poteſt, Zang. *d. c. 5. n. 30.*

Q. 1. Quanam confeſſio dicatur veritati conſentanea?

12 SECUNDO, veritati quoque conſentanea confeſſio eſſe debet; nam reus tortus & confeſſus, tum demum condemnari debet, ſi confeſſioni factæ inquiſitio ſive exploratio diligens inſtituta reſponderit, aut ſi ejusmodi circumſtantiæ & qualitates ſimul indicatæ fuerint, præter quas tale facinus non committi, quasve nemo alius niſi criminis ſocius aperire potuiſſet. De quo hæc extat Conſtitutio in ſanctione Carol. *art. 60.* **So auf erfundene redliche Anzeigung einer Miſſethat halben, peinliche Frage fürgenommen, auch auf Bekenntniß des Gefragten, wie daſſelbige alles in den vorgehenden Articuln klärlich geſetzt iſt, fleißige, mögliche Erkundigung und Nachfrage geſchicht, und in derſelben bekanten That halber, ſolche Wahrheit befunden wird, die kein Unſchuldiger alſo ſagen und wiſſen könte, alsdenn iſt derſelben Bekenntniß unzweiflicher, beſtändiger Weiſe zu glauben, und nach Geſtalt der Sache peinliche Straffe darauf zu urtheilen. rc.** ubi Matth. Steph. & Ge. Rem. *in nemeſ. Karul. d. art. 60.*

13 Etenim res fragilis & perículoſa eſt tortura, quæ veritatem tam propter patientiam, aut potius duritiem, quam impatientiam quorundam fallere poteſt, *l. 1. §. quæſtioni. ff. de qu.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. caſ. 272.* Ideoque confeſſioni quæſtione extortæ fides aliter habenda non eſt, quam ſi ea veritati conveniat, atque probabilis ſit: in quo dijudicando magna judicis dexteritas, & matura prudentia requiritur. Sicuti namque in cauſis civilibus non aliter confeſſus pro judicato habetur, quam ſi certum confeſſus ſit, *l. penult. & ult. C. de ſentent. quæ ſine cert. l. 3. & l. certum. 6. in pr. ff. de confeſſ.* Sic & in capitalibus cauſis non ſufficit, 14
ſi reus fateatur ſe deliquiſſe, Paris de Puteo *in tr. ſyndicat.* verb. *tort. c. 10. n. 2.* niſi etiam dicat, quale delictum perpetravit, indicando ſimul omnes qualitates & circumſtantias criminis; & revera quoque tale delictum factum ſit, ac quidem eo in loco, in quo factum aſſeritur; omnesque ac ſingulæ circumſtantiæ manifeſtatæ conveniant cum facta confeſſione. Quod maxime verum 15
eſt eo caſu, quo de criminibus facti non permanentis ſed tranſeuntis agitur, de quorum corpore aliter conſtare nequit, Franc. Brun. *de indic. P. 2. q. 6. n. 10.* Proſp. Farin. *in prax. crim. q. 81. n. 21. & 24.* Ant. Gabriel *l. comm. concl. tit. de maleſic. concl. 17.* hocque unicum fere remedium eſt explorandæ veritatis, ut ſcilicet circumſtantiæ a confeſſo indicatæ exacte perpendantur, ac diligenter indagentur, utrum conveniant cum dictis rei confeſſi.

Eoque modo delicto explorato, licet teſtibus 16
probatum non ſit, violentiſſima tamen hominis præſumptione probatum videtur, ac proinde non dubitandum, quin reus in confeſſione ſua perſeverans, pœna mortis affici debeat, Felin. *in c. afferte. n. 10. de præſumpt.* Grammat. *dec 42. n. 5.* Joh. Zanger. *d. c. 5. n. 42.* Quod ſi vero circumſtantiæ cum facta confeſſione non conveniant, nec veritas confeſſionis aliter deprehendi queat, ſatius eſſet nocentem extraordinarie punire, quam innocentem condemnare, *l. abſentem. 5. ff. de pœn.*

TERTIO exigitur, ut reus in ſua confeſſione 17
perſeveret, ac in loco judicii publico eam ratificet; quam primum enim reus a quæſtionum doloribus quieverit, viresque refecerit, e carcere & latebris in locum liberiorem educi, & in judicio ſiſti debet, ut confeſſionem in tortura factam ratificet, *l. 2.* ubi Salycet. *C. de cuſtod. reor.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. quoniam. n. 1.* Paris de Puteo *in tr. ſyndicat.* in verb. *tortus. c. 9.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 8.* Joh. Zanger. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 73.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 36.* Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P. 2. q. 6. n. 3. & ſeqq.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 9. theſ. 11. lit. E.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 64. n. 40.* ubi dicit: Si reus in tormentis delictum fateatur, tali confeſſioni factæ in tortura, ſtandum non eſſe, niſi in illa reus perſeveret, & eam ratificet extra tormenta ad bancum juris; & addit: hanc eſſe communem opinionem.

Quam etiam diſertis verbis approbat Imper. 18
Carol. V. in *Ord. crim. art. 56. 5.* **Der Gefangene ſoll auch zum wenigſten über den andern, oder mehr Tage nach der Marter und ſeiner Bekenntniß, nach Gutbedüncken des Richters, in die Büttel-Stube oder ander Gemach, für den Bann-Richter und zween des Gerichts geführet, und ihm ſein Bekenntniß durch den Gerichts-Schreiber fürgeleſen, und alsdenn anderwerts darauf gefraget, ob ſein Bekenntniß wahr ſey, und was er darzu ſage, auch aufgeſchrieben werden.** Quia enim tortura res pe- 19
riculoſiſſima eſt, & ſæpius fallit, *l. 1. §. quæſt. ff. de quæſt.* utique ne innocenti pœna mortis infligatur, confeſſioni ejusmodi aliter fides non habetur, niſi ea in loco judicii, poſtquam dolores tormentorum ceſſarunt, a reo propria ſponte ratificata fuerit: qualis confeſſio ex intervallo ratificata, ſpontanea dicitur, & ad condemnationem ſufficiens eſt, Proſp. Far. *in prax. crim. q. 83. n. 69.* Æg. Boſſ. *in tit. de confeſſ. per tort. n. 1.* Foller. *in pract. crimin.*

verb.

Digitized by Google

verb. *& ſi confiteb. P. 1. n. 39.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 54. n. 16.*

20 Tanta itaque vis eſt ratificationis, ut ex confeſſione tormentis extorta, faciat ſpontaneam confeſſionem; quæ tamen efficacia ipſi haud aliter tribuenda eſt, quam ſi concurrant requiſita ratificationis, de jure neceſſaria, quorum *primum* eſt, ut fiat extra locum torturæ; prout verba innuunt *l. 2. C. de cuſtod. reor.* ibi: *atque ita poſtmodum apud acta audiatur.* & *art. 56. Ord. crim.* in die Büttel-Stube, oder ander Gemach für den Bann-Richter, und zween des Gerichts geführet. ꝛc. Paris de Puteo *in ſyndic.* verb. *tortus, c. 1. n. 3. ad fin.* Proſper. Farin. *in prax. crim. d. q. 83. num. 71.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 64. n. 42.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 36.* Bart. *in l. 1. §. divus Severus. n. 3. ff. de quaeſt.*

21 Extra locum autem torturæ & illius aſpectum, ratificatio confeſſionis propterea fieri debet, ut libera ſit, non coacta: nam ſi reus in loco torturæ inſtrumenta ad torquendum videret, exiſtimare quis poſſet, metum tormentorum adhuc durare, adeoque ratificationem non minus ac ipſam confeſſionem extorqueri; quum tamen ratificationem ſolummodo ſpontaneam condemnatio ſequatur, Julius Clarus *d. q. 64. num. 42.* Matth. Steph. *in not. ad art. 60. in fin. Ord. crimin.*

22 Caveat tamen judex poſtquam habuit confeſſionem inquiſiti in tormentis, ne permittat tortum conduci ad illos carceres, in quibus ſunt etiam alii carcerati; quia in carcere, ubi ſunt multi criminoſi, de facili unus docere poteſt alium, quid dicere debeat, ut evadat, & ſic quod revocet ſuam confeſſionem: quare ante ratificationem torturæ debet eum poni facere in carcere ſeparato, Jul. Clar. *d. q. 64. n. 40.* Ant. Fab. *in cod. tit. de qu. def. 18.* Proſp. Farin. *d. q. 83. n. 72.*

23 *Alterum requiſitum eſt*, ut ratificatio confeſſionis non fiat in continenti, vel paulo poſt torturam, ſed ex intervallo quodam, & dolore tormentorum ceſſante; nam ſi adhuc duraret metus tormentorum, vix præſumeretur ſpontanea ac libera confeſſionis ratificatio, qualem ſententia condemnatoria requirit, Bartol. *in l. 1. §. divus Severus. n. 4. ff. de quaeſt.* Salycet. *in l. 2. n. 9. C. de cuſtod. reor.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 64. n. 41.* Proſp. Farin. *d. q. 83. n. 73.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 36.* Ant. Fab. *in codic. tit. de quaeſt. def. 18.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. divus Severus. n. 6. ff. de quaeſt.* Joſ. Maſcard. *de prob. vol. 1. concl. 353. n. 11. & ſeqq.* Franc. Caſon *in tr. de torment. c. 21. n. 2.*

24 Quale vero hoc intervallum eſſe debeat, unanimis *Interpp.* ſententia non eſt; quamvis enim plerique ſtatuant, quod ſpacium unius diei & noctis reo torto relinquendum ſit, antequam ratificatio ab ipſo exigatur, Ang. Aretin. *in tr. maleſ.* verb. *quod fama publ. n. 112.* Brun. *de indic. P. 2. q. 6. n. 5.* Matth. Steph. *in not. ad art. 58. n. 5. Ord. crim.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 1. caſ. 38. n. 2.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de qu. in fin.* Ant. Go-
25 mez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 24.* Attamen exiſtimant alii, elapſis demum aliquot diebus reducendum eſſe ex carcere reum ad ratificandam confeſſionem, Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. quoniam. n. 1.* Franc. Caſon *in tr. de torment. c. 21. n. 3.* ubi dicit, expectari debere tres dies atque tres noctes, eo, quod per ſolum diem ac noctem adhuc reus dicatur eſſe in dolore & cruciatu.

26 Sed rectius ſentiunt, qui arbitrio judicis, ſecundum qualitatem perſonæ tormentatæ & quantitatem illatorum tormentorum, remiſſum eſſe dicunt intervallum, in quo reus confeſſus confeſſionem ratificare debeat, Bartol. *in d. l. 1. §. divus Severus. n. 4. ff. de quaeſt.*, Paris de Puteo *in tr. ſyndicat.* verb. *tortus, c. 1. num. 3.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quaeſt. 64. num. 41.* Proſp. Farin. *d. qu. 83. num. 77.* ubi multos allegat. Poteſt enim fuiſſe adeo levis tortura, ut etiam eodem die non admodum inconveniens eſſet, ut fieret ratificatio interjecto aliquod horarum ſpacio; ſicuti vice verſa tantus quandoque in tormentis adhibetur rigor, ut poſt unum vel alterum diem dolor torturæ vix ceſſare præſumatur: quare pro ratione tormentorum & qualitate perſonæ tortæ, judex arbitrari debet, quanto temporis ſpatio metus ac cruciatus habitæ quæſtionis ceſſare præſumantur, ac poſtea diem ratificationi certum præfigere.

Hæcque communis eſt *Dd.* ſententia, ac in praxi recepta, teſte Farin. *d. qu. 83. n. 77.* quam eatenus reſtringendam puto, ut judex ad minimum per unum diem ac noctem requieſcere ſinat reum poſt torturam; ad plurimum vero ultra tertium diem, quo recenti adhuc memoria confeſſiones recoli poſſunt, ratificationem non differat; ne occaſionem præbeat revocationi confeſſionis, Ant. Fab. *in Cod. tit. de qu. defin. 18.* quod & ſentire videtur Imp. Carol. V. in *art. 56. Ord. crim.* verb. fin. der Gefangene ſoll auch zum wenigſten über den andern oder mehr Tage nach der Marter und ſeiner Bekenntniß, nach Gutdüncken des Richters, vernommen werden. ꝛc. 27

Hancque ſententiam in pronunciando ſecuti fuimus ad requiſ. Quaeſt. in Saltza: Ob wohl *V. R.* in ſcharffer Frage, als er damit Innhalts unſers nächſten euch ertheilten Urthels angegriffen worden, ſein Bekenntniß gethan; Dieweil aber dennoch nicht zu befinden, daß ihme ſolches ſein peinliches Bekenntniß über den andern oder dritten Tag, auſſerhalb dem Ort der *Tortur*, vor denen Gerichts-Perſonen wiederum vorgehalten worden: ſo gleichwohl, ehe man zur Straffe gelanget, vor allen Dingen, vermöge der Rechte, nothwendig geſchehen muß. ꝛc. So geſchicht ſolches nochmahl billig; und wenn er auf ſeine Urgicht im Guten vorgeſchriebener Maſſen nochmahls vernommen, und ſeine Ausſage mit beſonderm Fleiß zugleich zu den *Acten* gebracht, und wieder überſandt wird; ergehet ſo denn ſeiner Perſon und Straffe wegen, ferner was recht iſt, V. R. W. *M. Dec. A. 1630. Iisdem fere formalibus reſpondimus verſus* Tzſchopau, *ad requiſ. Conſulum & Senatus, M. Aug. A. 1630.* 28

It. An die Fürſtliche Anhaltiſche Witthums-Beamte zu Cößwig: Dieweil aber dennoch nicht zu befinden, daß ihme ſolches ſein peinliches Bekenntniß nach zweyen oder dreyen Tagen, auſſerhalb dem Ort der *Tortur*, vor denen Gerichts-Perſonen wiederum vorgehalten worden; ſo gleichwohl, ehe man zur Straffe gelanget, vermöge der Rechte, und Innhalts der peinlichen Halß-Gerichts-Ordnung, vor allen Dingen nothwendig erfordert wird: So geſchicht ſolches nochmahls billig. ꝛc. *M. Febr. A. 1632.*

Tertio requiritur, ut ratificatio fiat in loco judicii coram judice & Scabinis, adhibito quoque notario judicii; quamprimum enim a quæſtionum doloribus quieverit, vireſque refecerit reus, e carcere & latebris in lucem & locum liberiorem, unde tamen elabi non poſſit, educi, & coram judice capitali, duobuſque aſſeſſoribus ſiſti debet, in quorum præſentia ea, quæ ante confeſſus fuerat, ratificanda ſunt, Jul. Clarus *l. 5. ſent. §. ult. q. 64. n. 42.* Matth. Steph. *in not. ad art. 56. Ord. crim.* 29

Henr.

Digitized by Google

Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 36.* hocque ipſum innuunt verba *l. 2.* ibi: *apud acta audiatur. C. de cuſtod. reor.* idemque clarius exprimitur in *art. 56. Ord. crim.* verb. **in die Büttelſtuben, oder ander Gemach für den Bannrichter, und zween des Gerichts geführet, und ihm ſein Bekenntniß durch den Gerichts-Schreiber fürgeleſen werden. ꝛc.**

30 Quamvis non negem, in carcere quoque confeſſionem altera vel tertia die poſt torturam ratificari poſſe; modo hoc fiat in pæſentia judicis & ſcabinorum extra locum torturæ; etſi enim ratificatio confeſſionis per torturam expreſſæ, de jure facienda ſit extra carceres, & ad banckum juris, teſtibus quoque adhibitis; conſuetudo tamen obtinuit, ut poſſit etiam fieri in carcere, & ſine teſtibus, modo judices & ſcabini una cum notario adſint: nam hi non ſolummodo judicium conſtituunt, ſed etiam defectum teſtium ſupplent, Paris de Put. *in tr. ſyndic.* verb. *tortus. c. 1. n. 3.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 6. n. 42.* Proſp. Farin. *in prax. crim. de reo confeſſ. q. 83. n. 71.* Foller. *in pract. crim.* verb. *& ſi confiteb. P. 1. n. 63.* Franc. Brun. *de indic. P. 2. qu. 6. n. 4.*

31 Quin etſi teſtes adhibiti fuerint, aliique de confeſſione ejusque ratificatione deponant, ſi tamen coram judice & ſcabinis confeſſio atque ratificatio facta non ſit; nulla fides ei tribuenda erit, nec condemnatoria ſententia tuto ferri poterit.

32 *Pronunciavimus ita Henr. a* Sedorff: Hat der Gefangene *M. C.* in ſcharffer Frage, damit er auf rechtliches Erkenntniß angegriffen worden, ſich zu den *articulirten* Deuben bekannt: Ob er nun wohl des andern Tages hernach in Beyſeyn etlicher Perſonen, als Gezeugen, ſeine Urgicht *ratificiret*, und darauf allerdings verharret: Dieweil aber dennoch nicht zu befinden, daß ſolche *Ratification* in Beyſeyn der Gerichts-Perſonen geſchehen; So hat auch, ſeiner verwirckten Straffe wegen, noch zur Zeit nichts beſtändiges erkannt werden mögen; ſondern es wird *Inquiſit* in Beyſeyn der Gerichts-Perſonen, Innhalts Kayſer Carls des *V.* und des Heil. Römiſchen Reichs peinlicher Hals-Gerichts-Ordnung, auf ſeine Urgicht noch einſten vernommen, und dieſelbe gerichtlichen zu *ratificiren* angehalten; darauf alſo denn ſeiner Straffe wegen ergehet, was recht iſt, V. R. W. *M. Jul. A. 1622.*

33 Qvarto denique requiritur diligens & exacta conſignatio ratificationis; etenim ſecunda vel tertia die poſt torturam reus citra minas, vim, metum & vincula civilibus & mitioribus verbis, de admiſſis non ſolum denuo interrogandus eſt; ſed & tum, ſi quæ revocabit, aut fatebitur, vel rectius explicabit, vel ante minus recte dicta emendabit, ea omnia conſignari debent, *d. art. 56. Ord. crim.* in verb. fin. **und ihm ſein Bekenntniß durch den Gerichts-Schreiber fürgeleſen, und alsdenn anderweit darauf gefraget, ob ſein Bekenntniß wahr ſey, und was er darzu ſage, auch aufgeſchrieben werden.** confeſſio ergo in tortura facta, poſt diem unum aut alterum reo prælegenda, ejusque reſponſio ad eam requirenda, & conſignanda eſt. Ubi nequaquam notario judicii permittendum, verba a reo prolata immutare; ſed verbotenus reſponſio rei & ratificatio conſcribi, ſingulaque verba conſignari debent; ne forſan ſenſus ratificationis, haud absque rei periculo, una cum verbis invertatur: quod probe notandum.

34 *Prout reſpondimus Conſ. & Senat. in* Gerau: Dieweil nicht zu befinden, daß *Inquiſit* ſein Bekenntniß auf die verfaſſete Articul von Wort zu Wort widerholet, und daſſelbe nochmahls wörtlichen *regiſtriret* worden, welches denn nothwendig geſchehen ſollen. ꝛc. So hat auch anitzo, *Inquiſiti* verwirckter Straffe halber, noch nichts beſtändiges erkannt werden mögen; ſondern es wird *Inquiſit* zu allem Uberfluß, und damit man zu einer Gewißheit gelangen möge, noch einſten vernommen; an ihme auch, da er ſeiner Gewohnheit nach, wiederum *variiren* würde, die zuerkannte ſcharffe Frage ziemlicher Maſſen nochmahls vollſtreckt; und des andern oder dritten Tages hernach ſeine Uhrgicht und Bekenntniß ihme von Wort zu Wort vorgehalten, und ſeine Antwort wörtlichen *regiſtriret.* ꝛc. Darauf alſo denn ſeiner verwirckten Straffe wegen ergehet, was recht iſt, V. R. W. *M. Febr. A. 1631.*

Hæcque ſunt requiſita illa, ad ratificationem 35 confeſſionis neceſſaria, quæ maxime notanda veniunt, ſi judex mortis pœnam reo infligere velit, non ſolum quando confeſſio tormentis extorta, ſed & ſi territione aut metu torturæ, adhibitis præſertim inſtrumentis ad torturam idoneis, expreſſa fuerit. Etſi enim, ſi reus levi territione motus 36 crimen confiteatur, confeſſio iſta pro confeſſione tormentis facta proprie habenda non ſit, ut arguit text. in *l. 15. §. quæſtionem. ff. de injur.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 64. n. 31.* comparatur tamen confeſſioni tormentis expreſſæ, *l. 2.* ibi: *formidine tormentorum. C. quor. appellat. non recip.* neque libera & ſpontanea eſt, quare & ratificatio hoc caſu requiritur, antequam ſententia condemnatoria feratur, Proſp. Farin. *in prax. crimin. P. 3. q. 83. n. 70.* Paris de Puteo *de ſyndic.* verb. *tortus. c. 1. num. 3.* Franc. Brun. *de indic. P. 2. q. 6. n. 22.* Ang. Aretin. *in tr. malef.* verb. *quod fama publ. n. 1.*

Quibus ſic obſervatis, dubium non eſt, quin 37 ratificatio confeſſionis ſit legitima, reusque in confeſſione perſeverans condemnari debeat; at, quid agendum, ſi reus in tortura confeſſus, poſt diem unum aut alterum ductus ad ratificandam confeſſionem extra tormenta eam ratificare nolit? quod certe haud raro accidit. Unde dubium oritur: *an nihilominus condemnari, num vero abſolvi debeat?* Pro cujus dubii reſolutione exactiori, exiſtimo tres caſus ab invicem diſtinguendos eſſe.

Primus caſus eſt: ſi reus in tortura 38 confeſſus, poſt unum aut alterum diem interrogatus, confeſſionem ratificare nolit, ſed eandem expreſſe revocet, metum atque dolores tormentorum prætendens, iisque magis, quam veritatis amore, ad confitendum ſe adactum fuiſſe dicens: tum ſane ſententia condemnatoria vel abſolutoria ferenda non eſt, ſed reus in carcerem ductus iterum ſub tormentis de veritate delicti interrogari, & quæſtio repeti debet: prout clare di- 39 ſpoſitum ab Imper. Carolo V. in *Ordin. crimin. art. 27.* **ſo der Gefangene der unbekannten Miſſethat leugnet, und doch der Argwohn, als vorſtehet, vor Augen wäre; ſo ſoll man ihn wieder in das Gefängniß führen, und weiter mit peinlicher Frage gegen ihm handeln. ꝛc.** ubi Matth. Steph. *in not.* & Ge. Rem. *in nemeſ. Karul.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 75.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 64. n. 43. & qu. 21. n. 36.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. num. 38.* Circa 40 hanc tamen repetitionem de tribus potiſſimum controverti ſolet: *Primo* quando & ex quibus indiciis confeſſionem revocans torturæ denuo ſubjiciendus ſit. *Deinde*, quoties tortura repeti debeat, ſi iterum confeſſio revocetur. *Tertio*, quid demum agendum, ſi in confeſſione extorta reus

per-

Digitized by Google

perſeverare nolit. Nam hæc tria circa repetitionem torturæ adverſus negantem moveri communiter ſolent, quæ itidem in repetitione tormentorum adverſus confitentem, ſed confeſſionem poſtmodum revocantem, controverti poſſunt.

Q. 5. Num reus confeſſionem revocans abſque aliis novis indiciis torqueri queat?

40 *Primum quod attinet*, arbitrari quis poſſet, tortum atque confeſſum ad ratificandam confeſſionem ſi ductus eam revocet, abſque novis indiciis ad quæſtionem ſufficientibus, denuo torturæ ſubjici non debere, eo, quod nunquam quæſtio ſit repetenda abſque novis indiciis, quæ a prioribus ſuo genere diſtant, juxta regulam traditam *quæſt. præced. n. 31. 39. l. unius. 18. §. 1. ff. de quæſt. & Conſt El. rubr.* wie offt die ſcharffe Frage zu repetiren. *quæ eſt in ord. 9. & ultima inter eas, quæ publice edita non ſunt.*

41 Sed regula illa, ut & jura allegata, de eo tantummodo caſu loquuntur, quando tortus crimen confeſſus non eſt, ſed fortiter in negatione perſtitit, quem abſque novis indiciis (poſtquam priora per torturam purgata fuerint) in quæſtionem repeti non poſſe, certiſſimi juris eſt; Exinde autem ad reum delictum ſemel confeſſum, ac confeſſio- 42 nem revocantem, nil inferre licet; *tum*, quod confeſſio criminis ſemel facta, per ſe quoddam indicium faciat novum ad quæſtionem de reo denuo habendam, quod *Dd.* ſemiplenam probationem vocant;

43 *Tum*, quod revocatio ſeu variatio præbeat indicium ad torturam, *l. de minore. 10. §. plurimum. 5. & l. 15. ff. de quæſt.*

44 *Tum*, quod hoc caſu priora indicia, per torturam non fuerunt purgata; quare etiamnum ad torturam denuo decernendam ſufficientia ſunt: prout innuere videtur Carolus V. Imp. *in d. art. 57. Ord. crim.* in verb. und doch der Argwohn, als vorſtehet, vor Augen wäre; ſo ſoll man ihn wieder ins Gefängniß führen, und weiter mit peinlicher Frage 45 gegen ihn handeln. ꝛc. *tum*, quod, ſi propter revocationem confeſſionis dimittendus eſſet reus, nullus plane confeſſionis iſtius extaret effectus, & nullus unquam puniretur reus; cum quivis facile negare atque prætendere poſſet, ſe vi tormentorum in confeſſionem fuiſſe adductum, atque ita crimina manerent impunita. Unde patet, longe diverſam eſſe rationem iſtius, qui tortus in negando ſemper perſeveraverit, atque hujus, qui delictum in tortura ſemel confeſſus eſt, & poſtea confeſſionem revocat; qui ex jam dictis rationibus procul dubio, abſque aliis indiciis, in quæſtionem repeti poteſt, ex eo ſolo, quod confeſſionem ſemel fa- 46 ctam revocaverit. Quæ ſententia communiter a *Dd.* probata, & in praxi recepta eſt, etiam quando confeſſio judicialis libera & ſpontanea revocata fuerit, Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 38.* Joh. Zang. *d. c. 5. n. 77.* Jul. Clar. *d. quæſt. 21. n. 36.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. quoniam. n. 4.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 26.*

47 *Veluti etiam quotidie pronunciare ſolent Scab.* Hat der Gefangene *N. N.* ſeine Urgicht, darinnen er bekannt, ꝛc. wiederruffen: So ſeyd ihr dannenhero wohl befugt, woſern er auf ſeinem Verneinen nochmahls verharret, ihn anderweit mit der Schärffe ziemlicher Weiſe angreiffen, und befragen zu laſſen, ob er nicht ſeinem vorigen Bekänntniß nach, die *articulirte* Verbrechung verübt, ꝛc.

Quæſt. in Beltzig, *M. Jun. A. 1582.*
Quæſt. Torg. M. Jul. A. 1582.
Matth. Neunobeln in Reichlingen, *M. Jul. A. 1606.*
Quæſt. in Mittelſeida, *M. Jun. A. 1625.*
Quæſt. in Burgeln, *M. Maj. A. 1629.*
Quæſt. in Auguſtusburg, *M. Dec. A. 1630.*

48 Quod tamen limitandum eſt, ſi reus ſuæ revocationis tales prætendat & probet cauſas, ex quibus judex errorem confeſſionis deprehendere poteſt; tunc enim tortura repeti non debet, juxta ſanctionem Carol. *d. art. 57. Ord. crim.* verb. es wäre dann, daß der Gefangene ſolche Urſachen ſeines Leugnens fürwende, dadurch der Richter bewegt würde, zu gläuben, daß der Gefangene ſolche Bekänntniß aus Irrſal gethan: alsdann mag der Richter denſelben Gefangenen zu Ausführung und Beweiſung ſolches Irrſals zulaſſen. Adeoque boni judicis erit, revocationis cauſas a torto allegatas, veluti quod ad ejusmodi confeſſionem errore magno, quem nunc demum cognoverit, aut doloribus tormentorum ſe inductum dixerit, examinare, Ge. Rem. *in Nemeſ. Karul. d. art. 57.* Henr. Bocer. *d. c. 5. n. 37.* Joh. Zang. *d. c. 5. n. 82.*

Q. 5. Quoties reus confeſſionem revocans in quæſtionem repeti poſſit?

49 *Secundo* quæritur, *num reus, qui revocatione confeſſionis facta, denuo tortus & crimen confeſſus eſt, ſed vice altera revocavit confeſſionem; tertio interrogari tormentis poſſit?* Ubi communis eſt *Dd.* ſententia, quod reus hic tertio quidem torqueri poſſit, at non ultra illas tres vices, Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 21. n. 36.* Henr. Bocer. *in tr. de qu. & tort. c. 5. n. 39.* Ant. Fab. *in Cod. de qu. def. 2.* Franc. Caſ. *in tract. de torment. c. 12. n. 8.* Bocer. *dec. 163. n. 19.* eo, quod in- 50 finitum reprobetur a jure, in odioſis maxime, *l. fidei commiſſa. 11. §. ſi quis dec. 18. ff. de leg. 3. l. qui bona fide. 13. §. ult. verſ. neque etiam. in ff. de damn. infect.* quodque ultra tertiam productionem teſtes produci non debeant, *c. in cauſis. 25. extr. de teſtib.*

51 Cui ſententiæ lubens ſubſcribo in delictis atrociſſimis; Nam in aliis criminibus, quæ atrociſſima non ſunt, ultra ſecundam torturam in foro Saxonico non procedendum, nec ad tertiam quæſtionem deveniendum eſſe puto, propter *Conſt. El. ſub rubr.* wie offt die ſcharffe Frage zu repetiren. *quæ nona eſt in Conſt. El. A. 1572. promulgatis, ſed publice non editis*; quæ in criminibus atrocibus vel atrocioribus ultra duas vices torturam infligi prohibet, ut pluribus demonſtravi *quæſt. præced. n. 51.*

52 Etſi enim verba conſtitutionis loquantur in eo caſu, quo in ipſa tortura negavit reus crimen a ſe commiſſum, adverſus quem non niſi ex novis indiciis ad repetitionem quæſtionis procedendum eſt: Attamen ex paritate rationis Sanctio illa Elect. ad eum quoque caſum eſt extendenda, quo reus in ipſa quidem tortura crimen confeſſus eſt, ſed poſtea hanc ſuam confeſſionem revocavit, quo ipſo novum præbet indicium ad torturam, ex variatione ſcil. & vacillatione, Hipp. de Marſ. *in l. repet. 16. ff. de quæſt.* Joh. Zang. *d. c. 5. n. 77.* ut ſic utroque caſu ex novo indicio tortura decernatur, & ita caſus uterque in *d. Conſt. El.* comprehendatur.

53 *Proinde ſi reus homicidii, furti, adulterii, perjurii, &c. aliusque criminis atrocioris, quod tamen inter atrociſſima non connumeratur, revocatione confeſſionis facta, denuo tortus & crimen confeſſus fuerit, licet is altera vice confeſſionem revocaverit, ad tertiam tamen torturam tum deveniri non poterit: Sicuti nec in atrociſſimis delictis, reus qui tertia vice tortus confeſſionem revocat, ulteriori torturæ ſubjici debet. Quod in Elect. Sax. Scabinatu quotidie obſervari ſolet.*

Q. 6. Quomodo procedendum adverſus reum, qui ſecunda vel tertia vice

54 *Tertio*, at *quid faciendum cum reo, qui in atrocibus delictis altera, in atrociſſimis vero tertia vice tortus confeſſionem revocat?* Sane ſi reus in ipſa tortura ſecunda vel tertia, crimen, quod antea confeſſus fuit, revocet, dubium non eſt, quin abſolvi debeat, purgatis nempe per quæſtionem indiciis prioribus; ſed ſi reus ſæpius tortus ſub tor-

Digitized by Google

tortus confeſſionem ſuam revocat?

mentis quidem ſingulis vicibus de commiſſo crimine confeſſus fuerit, poſtmodum vero ex loco torturæ ad ratificandam confeſſionem reductus, ſemper revocarit confeſſionem, quid tum judici agendum ſit, expeditum non eſt.

55 Certa prima fronte videri alicui poſſet, reum hunc condemnandum eſſe, eo, quod non modo veriſimilibus indiciis, ex quibus etiam quæſtio habita fuit, premitur, ſed & ſub ipſa quæſtione crimen bis aut ter confeſſus fuit; quæ quæſtio efficaciſſima dicitur ad eruendam veritatem, *l. edictum. 8. ff. de quæſt.* & ita veteres Scabinos pronunciaſſe reperio.

56 Sed periculoſa hæc eſt ſententia, *tum*, quod res fragilis ſit tortura, quæ ſæpe veritatem fallit; cum quidam tanta ſint impatientia, ut quodvis mentiri, quam tormenta pati malint, *l. 1. §. quæſt. 33.*
57 *ff. de quæſt.* *tum*, quod ad confeſſionem ſub tormentis factam ratificatio neceſſario deſideretur, *art. 56. §.* der Gefangene ꝛc. *Ord. crim.* quare deficiente ea, neutiquam judex ad condemnatio-
58 nem procedere debet. Satius itaque erit, hoc caſu nocenti pœnam extraordinariam infligere, quam innocentem ad ſupplicium mortis condemnare, *arg. l. abſentem. 5. ff. de pœn.* ideoque reum ſecunda vel tertia vice confeſſionem revocantem non niſi relegationis aut carceris pœna plectendum eſſe, dixerim: quod & ſenſiſſe videtur Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 81.* Jac. Menoch. *l. 1. præſumpt. 97. n. 23.*

59 Quæ opinio in foro Sax. tanto magis recipienda eſt, quanto clarioribus verbis hoc cautum in *Conſt. El. ſub rubr.* wie offt die ſcharffe Frage zu repetiren. antea allegata, ibi: und wann gleich neue *Indicia* vorfielen, daß dennoch dieſes Falls die *Tortur* ferner nicht fürzunehmen; ſondern daß ein ſolcher auf geſchwornem Urpheden mit zeitlicher Verweiſung oder Gefängniß geſtrafft werden ſoll. & poſtea: Und ob gleich darnach auch andere neue *ſeparirte Indicien* können dargethan werden, daß doch der Gefangene mit der *Tortur* zu verſchonen, und ihme ſonſten die Verweiſung oder andere Straffen ſollen auferleget werden. ꝛc. quæ ſanctio cum de repetitione torturæ ex novis indiciis loquatur, apprime ad hunc caſum trahi poteſt, quo reus confeſſionem revocans ob variationem ſemper novum indicium præbet ad torturam, ut recte ſentiunt Jul. Clar. *in pr. §. ult. q. 21. n. 36.* Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 38.* Joh. Zanger. *d. c. 5. n. 77.* Matth. Steph. *in not. ad art. 58. n. 5. Ord. crim.*

60 *Hancque ſententiam in pronunciando ſequuntur Scabini quotidie.*

61 Notandum autem, quod hactenus dicta de repetitione torturæ, in eo, qui confeſſionem in tormentis factam poſt unum vel alterum diem ad ratificandam eam reductus, revocat, non pertineant ad illum, qui in quæſtione ipſa minus aperte, & ingenue confeſſus ſit; puta ſi ſtatim poſt confeſſionem & ipſis tormentis quaſi adhuc durantibus dixerit, extortam eam eſſe vi tormentorum; quoniam quæ in continenti fiunt, videntur ineſſe, *l. juris gentium. 7. §. quin imo. 5. ff. de pact. l. lecta 41.*
62 *ff. de reb. credit.* Quare nec repetitio torturæ hoc caſu locum habebit, ſed tortus potius abſolvi debet; deficit namque variatio, quæ tamen ſola repetendæ quæſtioni locum facit: nec enim variatio poteſt eſſe ſine contradictione manifeſta & evidenti mendacio. Quæ autem in continenti fit, dicenda eſt emendatio potius, quam variatio, inquit Jul. Clar. *d. quæſt. 21. n. 39.* Matth. Steph. *in not. ad art. 58. n. 5.* Ant. Fab. *in Codic. de quæſt. def. 5.*

Alter caſus eſt, quando reus delictum 63
quod antea non modo in ipſa tortura, ſed & extra locum torturæ ad ratificandum ductus confeſſus erat, indicto capitalis ſententiæ executioni die, revocat atque inficiatur; Qui certe nil aliud quærit, quam ut doloſe differat diem, impediatque executionis proceſſum; quod, ſi judex animadvertat, dolumque rei deprehendat, quin, 64
non obſtante ejus revocatione, ſententiam capitalem executioni mandare queat, ambigendum non eſt; modo tamen prius de confeſſione & ratificatione certo conſtet, ex depoſitione Scabinorum jurata. Qua de re Sanctio Carol. extat in 65
Ord. crim. art. 91. verb. Würde der Beklagte auf dem ordentlichen Rechts-Tag, die Miſſethat leugnen, die er doch vormahls ordentlicher, beſtändiger Weiſe bekennt; der Richter auch aus ſolchem Bekänntniß in Erfahrung allerhand Umſtände ſo viel befunden hätte, daß ſolch Leugnen von dem Beklagten allein zu Verhinderung des Rechten wird fürgenommen. ꝛc. So ſoll der Richter die zween geordneten Schöppen, ſo mit ihm ſolche verleſene Urgicht und Bekänntniß gehöret haben, auf ihre Eyde fragen, ob ſie die verleſene Urgicht gehöret haben, und ſo ſie ja darzu ſagen, ſo ſoll der Richter in allewege bey dem Recht-Verſtändigen, oder ſonſten an Orten und Enden, als hernachmahls angezeiget, Raths pflegen. ꝛc. Etſi enim Imperator nil certi decidat, attamen ipſius mentem haud aliam fuiſſe, quam ut depoſitioni ſcabinorum juratæ fides habenda, reusque condemnandus ſit, haud obſcure ex verbis *d. art. 91.* colligi poteſt. Etenim ſi aliter diceretur, depoſitio ſcabinorum non modo fruſtranea & abſque effectu eſſet, ſed etiam haud pauca delicta impunita remanerent; cum nemo non ultimo puniendus ſupplicio, hocce effugium eſſet quæſiturus.

Q. 7. Num abſolvendus ſit reus, in executione ipſa confeſſionem revocans?

Et ita quoque Elect. Sax. Scabinos reſpondiſſe reperio verſus 66
Martisburgum, ad requiſ. Præt. Hat N. N. vor gehegtem peinlichen Hals-Gerichte auf die Anklage nichts antworten wollen; ſondern fürgewandt, er könte darauf nichts ſagen. ꝛc. Wenn er nun gleich vor gehegtem peinlichen Gerichte auf ſolcher ſeiner Halsſtarrigkeit nochmahls verharren; oder auch ſein voriges Bekänntniß auf vorgehende öffentliche Verleſung zu wiederruffen ſich unterſtehen würde: Da aber dennoch die beyden geſchwornen Gerichts-Schöppen, vermöge des Heil. Röm. Reichs peinlicher Hals-Gerichts-Ordnung, auf ihre geſchworne Eyde und Pflicht, damit ſie dem Gerichte zugethan, auf Befragung auſſagen würden, daß ſie von ihme, dem Gefangenen, die vorgeleſene vorige gütliche und peinliche Auſſage und Bekänntniß, ſo wohl auch derſelben Wiederholung, ſelbſten angehöret: So würde die in unſerm vorigen Urtheil ihm zu erkannte Straffe ohne fernerem Verzug an ihm billig vollſtreckt, V. R. W. *M. Jul. A. 1597.*

Ac quo minus de confeſſione torti, ejusque 67
ratificatione, in executione ſententiæ capitalis dubitandum ſit, adhibito notario & teſtibus inſtrumentum ſolenne deſuper confici poteſt, cui poſtmodum fides publica eſt habenda. Hæcque cautela illa eſt, quam tradit Matth. Coler. *P. 1. dec. 183. n. 4.* ut ſcilicet exacto biduo vel triduo poſt torturam, doloribus ceſſantibus, convocatis judice & ſcabinis, & adhibito notario, prælegatur reo ducto extra carcerem altera ipſius confeſſio, & ſi eam ratificaverit, accepretur a publico notario, & deſuper inſtrumentum conficiatur.

Quam

Digitized by Google

68 *Qualem cautelam ſequuntur Dn. Scab. in pronunciando, ſi in ſecunda vel tertia tortura reus denuo confitetur, & timor eſt revocationis iterum fiendæ coram tribunali publico, in hunc modum reſpondentes:* Hat der Gefangene *N. N.* ſeine vorige Urgicht, darinnen er ſeine Verbrechung ꝛc. bekannt, widerruffen; So ſeyd ihr wohl befugt, ihn anderweit mit der Schärffe, wofern er auf ſeinem Verneinen verharret, ziemlicher Weiſe angreiffen, und befragen zu laſſen, ob er nicht, ſeinem vorigen Bekänntniß nach, vorberührte Verbrechung ꝛc. begangen. Und wenn er ſich abermahls darzu bekennet; und ſolche ſeine Urgicht mit beſonderm Fleiß aufgezeichnet, und folgends nach zweyen oder dreyen Tagen auſſerhalb den Ort der *Tortur*, auch ohne Beyſeyn des Scharffrichters, in Gegenwart der Gerichts-Perſonen, vor Zeugen und *Notarien* ihme wiederum vorgehalten, und ſeine gütliche Auſſage in eine gewiſſe Form eines Inſtruments von dem *Notario* gebracht, und wieder überſchicket wird; Ergehet alſodann in der Sachen, und ob die in vorigem Urthel dem Gefangenen zuerkannte Todes-Straffe an ihme zu vollſtrecken oder nicht; ferner was recht iſt, V. R. W. *Verſus* Beichlingen, *ad judicem præfecturæ, M. Jul. A. 1606.*

Ad requiſ. Præt. VVeiſſenfelſ. M. Aug. 1604.
Jud. & Scabin. Naumburg. M. Jul. A. 1613.
Jud. Præfecturæ in Arnshaugk, *M. Apr. A. 1630.*
Præfecti Pegav. M. Aug. 1630.

69 Hocque inſtrumento a notario & teſtibus confecto, de confeſſione rei, confeſſionisque ratificatione, ulterius dubitandum non eſt: Proinde licet in executionis actu reus confeſſionem in tortura factam, ac poſtea ſponte ratificatam, revocare velit; attamen non audiri, ſed condemnatoriam ſententiam judex exequi debet.

Q. 8. Quisnam ſit effectus inſtrumenti ſuper confeſſione rei, ejusque ratificatione confecti?

70 Hæc namque vis eſt inſtrumenti publici, ut reus ad publicum tribunal ductus, confeſſionem ſuam revocare volens, non audiatur, ſed ſimpliciter cum eo ad ſupplicium procedatur, ut recte tradit Matth. Coler. *d. dec. 183. n. 4.* Etenim ſi judici & ſcabinis de rei confeſſione deponentibus fides habenda, & mortis ſupplicium reo irrogandum eſt, ut probavi antea ex *art. 91. Ord. crim.* quanto magis hoc aſſerendum, ſi autoritas inſtrumenti a notario & teſtibus confecti accedat, & una cum judiciali aſſertione concurrat? quum facta a Notario rite & ſolenniter acta præſumantur, Jaſon *in l. ſi duo patroni. §. idem Julianus. ff. de jurejur. n. 25. verſ. ergo quando.* Alexand. *lib. 2. conſ. 103. n. 2.*

71 *Et in hanc ſententiam reſpondimus Quæſt. Scendic.* Hat der Gefangene vor dieſem, und anitzo als er anderweit mit der ſcharffen Frage, vermöge unſers euch jüngſt ertheilten Urthels angegriffen werden ſollen, auch etliche Tage hernach, auſſerhalb dem Ort der Tortur, in Beyſeyn der Gerichts-Perſonen, ſo wohl *Notarien* und Zeugen, bekannt und geſtanden, daß er ſolche Verbrechung, ꝛc. verübt; darüber auch ein *Inſtrumentum* aufgerichtet worden. ꝛc. So mag nunmehr an *Inquiſiten* die ihme vor dieſem in unſerm Urthel zu Recht zuerkannte Todes-Straffe, geſprochener maſſen, wann er gleich ſein Bekänntniß für öffentlichem gehegten peinlichen Hals-Gerichte wiederruffen ſolte, weil er deſſelben überwieſen, billig *exequiret* und vollſtrecket werden, V. R. W. *M. Nov. A. 1623.*

It. Præt. & Scab. Torg. M. Mart. A. 1627.

72 *Eoque reſpiciunt verba, quæ Scabini ſententiis condemnatoriis inſerere ſolent:* Da nun Gefangener auf ſolchem ſeinem Bekänntniß, vor öffentlichem gehegten peinlichen Hals-Gerichte, freywillig verharren, oder deſſen (*ſcil.* Bekänntniß,) ſonſten wie recht überwieſen würde. ꝛc. *Quæ certe verba fruſtanea eſſent, ſi de confeſſione ſpontanea, & extra locum torturæ ratificata, convictus, revocans confeſſionem, morte puniri non poſſet.*

73 Tertius caſus eſt, ſi confeſſus in tortura & poſt unum vel alterum diem ad ratificandam confeſſionem ductus, vel dubitative & obſcure reſpondeat, vel plane loqui ac reſpondere nolit. Ubi vix dubium eſt, quin per torturam reſponſio ſit extorquenda; modo reus antea nondum tortus fuerit. Nam & alias, ſi quis ex vinculis cauſam dicere, & ad accuſationem reſpondere per ſententiam ſemel atque iterum juſſus, contumaciter hoc facere recuſet, abſque ullis indiciis quæſtione adhibita cogi poteſt, ut reſpondeat; Paris de Puteo *in tr. Synd.* verb. *tortura. c. 7. n. 16.* Dan. Moller. *l. 2. ſemeſt. c. 25. n. 2.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 45. verſ. ſed pone. &c.*

Q. 9. Quomodo procedendum ſit adverſus reum, qui ad ratificandam confeſſionem ductus prorſus non vult loqui ac reſpondere?

At ſi reus jam antea bis, vel etiam in delicto atrociſſimo tertia vice tortus fuerit, ita ut repetitio ulterioris torturæ locum non habeat, quid tum agendum erit? Caſus ejusmodi fuit *A. 1628. Menſ. Auguſto* ad collegium noſtrum tranſmiſſus, ubi de uxoricidio, hoc eſt, parricidio in propria uxore commiſſo, inculpatus, ac tertia vice tortus, crimen confeſſus fuerat; ſed biduo vel triduo exacto, ad ratificandam confeſſionem ductus, reſpondere ac loqui noluerat, ſatis aſtute, ut, ratificatione confeſſionis deficiente, pœnam mortis effugeret. 74

Cui malitiæ ne indulgeretur, putaverunt Dn. Scab. eum adhuc ſemel interrogandum eſſe, ſub hac comminatione, ut impoſterum ipſius taciturnitas pro expreſſa confeſſione & ſpontanea ratificatione acceptaretur, juxta illud tritum, quod tacens habeatur pro conſentiente. 75

Ita reſpondentes: Und aufn Fall er nochmahls keine richtige Antwort von ſich geben, oder gar nicht reden wird; auf ſolchen Fall wird ihme mit allem Fleiß ſein Bekänntniß in der *Tortur* gethan, und was für *Indicia* wider ihn vorhanden, zu Gemüth geführet, und darneben mit angezeiget, daß wo er nicht in Gutem darauf richtig ſeine Auſſage wiederum thun würde, daß alſodann ſein Stillſchweigen vor ein Bekänntniß aufgenommen, und darauf die *Acta* hinwiederum nach rechtlichem Erkänntniß, was wider ihn *in contumaciam* vorzunehmen, überſchicket werden ſollen. ꝛc. 76

Sed quum reus in contumacia perſeveraverat, nec ulla comminatione ad reſpondendum adigi potuerat, actis iterum tranſmiſſis majus dubium oriebatur, quidnam tum pronunciandum, & quomodo adverſus reum contumacem procedendum eſſet, ne crimen tam atrox, & quidem atrociſſimum, impunitum remaneret, *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil.* Habita itaque deliberatione, concluſum fuit, reo pœnam culei ordinariam dictandam eſſe, cum ſatis de ipſo crimine & veritate delicti ab ipſo perpetrati, non modo ex reiterata confeſſione, ſed etiam aliis adminiculis conſtaret. 77 78

Quo minus autem ego conſentirem, movebat me, quod ratificatio de forma ſubſtantiali confeſſionis per quæſtionem extortæ requiratur, quam condemnatio haudquaquam ſequi debet, niſi extra locum torturæ ea ratificata fuerit, *l. 2. C. de Cuſtod. reor. art. 56. §.* der Gefangene. *Ord. crim.* per ratificationem namque metus torturæ purgatur, & confeſſio renovatur, Matth. Steph. *in not. ad art. 60. circa fin. Ord. crim.* Jul. Clar. *in pr. §. ult. q. 44. in fin. & q. 45. in fin.* Tantum vero abeſt, confeſſionem hoc caſu a reo fuiſſe ratificatam, ut etiam propterea tacuerit, ne confeſſionem libere renovare videretur. Ac licet Dn. Scab. opponerent, tacentem pro conſentiente haberi, ac per taciturnitatem rei, confeſſionem ratificari, & deli- 79 80

81 ctum ſatis probari; Reſpondebam tamen, hoc fieri juris fictione ac ſola præſumptione, quæ ad pœnam mortis inferendam ſufficiens non eſſet, quum juris notiſſimi ſit, ex præſumptionibus neminem pœna mortis ordinaria affici debere, *art. 22.* in verb. Soll iemand zu peinlicher Straffe verurtheilt werden, das muß aus eigen Bekennen oder Beweiſung geſchehen, und nicht aus Vermuthung oder Anzeigen, *Ord. Crim.* Jul. Clar. *in pract. ult. qu. 20. n. 6.* Hippol. de Marſil. *in rubr. C. de probat. n. 2. 36. & ſeqq.*

82 Qua ratione Dn. Scab. perſuaſi, correcta priore opinione, in meam tranſierunt ſententiam, exiſtimantes, in dubio extraordinariam fuſtigationis pœnam ipſi potius infligendam, quam mortis ſupplicium atrociſſimum, quale eſt culei, vel rotæ, deficiente aqua, irrogandum eſſe.

Sententia hisce verbis fuit concepta: Ob er nun wohl ſolches hiebevor alſo bekannt. ꝛc. Dieweil er aber dennoch 83
zu zweyen mahlen wieder ausgefallen, ſein Bekänntniß wiederruffen, und nach der dritten *Tortur*, darinnen er zur That ſich wiederum bekannt, kein Wort reden, noch ſein Bekänntniß gerichtlichen wiederhohlen, und ausdrücklichen *ratificiren* wollen: welche ausdrückliche *Ratification* gleichwohl, ehe man zur Todes-Straffe gelangen kan, vor allen Dingen nothwendig erfordert wird. ꝛc. So wird der Gefangene nunmehr über die ausgeſtandene ſcharffe Fragen, und erlittenes langwieriges Gefängniß, nach Gelegenheit dieſes Falls, mit Staupen-Schlägen des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *Ad requiſ. Senat. in* Liebenwerda, *M. Aug. A. 1628.*

QUÆSTIO CXXVII.

De pœna Judicis, reum Injuſte Torqueri facientis.

SUMMARIA.

1. Effectus torturæ conſiſtit quoque in pœna judicis, reum illegitime torqueri facientis, n. 2.
3. Si doloſe id fecerit judex, ac reus inde moriatur, mortis ſupplicium ſibi locum vendicat, n. 4. 5. 6. 7.
8. Quid, ſi judex ex negligentia & imperitia aliquem injuſte torqueri faciat, n. 9. 11. 12. 13.
10. In dubio non præſumitur dolus.
14. Injuſte torto adverſus judicem competit actio injuriarum, & actio utilis legis Aquiliæ, n. 15. 16. 17.
18. Sententia Scab. Lipſ.
19. De genere & nomine actionis hodie non eſt multum laborandum, n. 20.
21. Actio injuriarum propter injuſtam torturam non annalis, ſed perpetua eſt, n. 22. 23.
24. Quod ſi tamen reus etiam innocens legitime & ad ſententiam Scab. tortus fuerit, ceſſat actio adverſus judicem, n. 25. 26. 28.
27. Pro reo ſtat juris præſumptio contra judicem, injuſte ſcil. torturam fuiſſe decretam.
29. Sententia Scab. Lipſ. n. 30.
31. Propter injuſtam incarcerationem vel inquiſitionem judex conveniri nequit, quando ex conſilio peritorum proceſſit.
32. Reſponſum Scab. Lipſ.
33. Pœna judicis reum injuſte torqueri facientis, n. 34.
35. Emendam hoc caſu judex torto præſtare tenetur, & qualemnam, n. 36. 37. 38.
39. Damnum quoque & operas, quibus in poſterum reus eſt cariturus, judex reſarcire tenetur, n. 40.
41. Præter emendam & impenſas judex debet extraordinarie puniri, n. 42. 43.
44. Sententiæ Scab. Lipſ. n. 45.
46. Urphedа a torto præſtita num impediat actionem adverſus judicem movendam, n. 47. 48.
49. Poſt præſtitam urphedam reus experiri nequit adverſus judicem, priusquam a juramento fuerit abſolutus, n. 50.
51. Sententiæ Scab. Lipſ. n. 52. 53.
54. Relaxatio juramenti concedenda non eſt, quando nullum producit effectum.
55. Sententia Scab. Lipſ.

1 TErtius denique torturæ effectus conſiſtit in pœna judicis, qui reum illegitime tormentis affici fecit; Nam quod alibi dicit Bald. *in l. 2. n. 7. C. de ſentent.* eos nempe, qui juri dicendo præſunt, duos ſales habere debere, ſcientiæ unum, ne inſipidi ſint; conſcientiæ alterum, ne ſint diabolici: hoc maxime judicibus, reos torqueri facientibus, dictum volo, ne pro lubitu in miſeros reos ſæviant, ſed ſcientiam & conſcientiam in conſilium vocent; quo obſervato, veriſimile eſt, eos tanta adhibituros tormenta, quanta ratio moderata dictaverit, *l. de minore. 10. §. tormenta. 3. ff. de qu.* ac propterea ab omni periculo immunes fore.
2 Quod ſi vero in tantam evaſerint dementiam, ut, his poſtpoſitis, calore inducti pro affectu ſuo contra reum proceſſerint, non modo in eos redundabit illud Salvatoris noſtri: Qua menſura menſi fueritis, eadem remetietur vobis, *Matth. 7. v. 2. Luc. 6. v. 38.* Sed & pœnam temporalem illi haudquaquam effugient.

3 Hoc namque juris expediti eſt, quod judex injuſte aliquem torqueri faciens, in Syndicatu tenetur, & pœnam incurrat, quæ etiam capitalis ac ultimum ſupplicium eſſe poteſt, ſi dolo malo judex aliquem injuſtæ torturæ ſubjecerit, & mortuus fuerit reus ex immoderata tortura, Franc. Brun. *in tr. de indic. & tort. P. 2. q. 5. n. 19. & ſeqq.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 6. n. 17.* Joh. Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4. n. 21.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. cent. 4. caſ. 340. n. 3.* Matth. Steph. *in not. ad art. 20. n. 3. in fin. Ord. crim.* Hipp. de Marſ. *in pr. crim. §. expedita. n. 87.* Chil. König *in proc. c. 2. n. 37.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 9. th. 11. lit. G.* Proſp. Far. *in pr. crim. l. 1. tit. 5. q. 37. n. 112.* Æg. Boſſ. *in tit. de tort. n. 28. in pr.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 64. n. 2.* ubi communem hanc dicens opinionem, ita inquit: *Sed in omnem caſum debent judices caute & conſiderate ad torturam reo infligendam procedere: Nam ſi reus in tortura, ei indebite illata, moreretur, forte poſſet eo caſu ſervari communis opinio, quamvis ego etiam hoc caſu illam non ſervarem, niſi appareret, quod judex aut propter inimicitias, aut propter pecuniam, vel aliter corruptus id feciſſet, tunc enim non excuſarem illum a pœna ordinaria homicidii.*

Q. 1. An & quando judex ob injuſtam torturam pœnam ultimi ſupplicii incurrat?

4 Quæ opinio probari videtur in *l. 1. §. præterea. ff. ad L. Corn. de Sicar.* ibi: *Quive magiſtratus judexve quæſtionis ſub capitalem cauſam pecuniam acceperit, ut publica lege reus fieret, & qui hominem occidit, punitur, (ea ſcil. lege de Sicariis,) non habita differentia, cujus conditionis hominem interemerit.* Et *leg. 4. in pr. ff. eodem tit.* inquit *JCtus* Ulpian.

Digitized by Google

Ulpian. *L. Corn. de Sicariis tenetur, qui, cum in ma-*
giſtratu eſſet, eorum quod fecerit contra hominis ne-
5 *cem, quod legibus permiſſum non ſit.* Clarior au-
tem eſt textus hac de re in *l. 7. §. fin. ff. ad L. Jul.*
repetund. ubi *JCtus* Marcellus dicit: *Quid enim,*
ſi ob hominem necandum pecuniam acceperint? Vel
licet non acceperint, calore tamen inducti interfece-
rint vel innocentem, vel, quem puniri non debuerant,
6 *capite plecti debent?* Ac licet poſtea JCtus ſubdat:
(vel certe in inſulam deportari, ut plerique puniti
ſunt,) unde ſequi videtur, deportationis pœnam
quandoque ſufficere; attamen hæc verba ad judi-
cem eum reſtringenda eſſe, qui non dolo, ſed per
imperitiam, ſive culpam, reum in tormentis occi-
derit, rectiſſime tradit Proſp. Farin. *d. quæſt. 37.*
n. 112. vel etiam pœna illa deportationis tum ſibi
locum vendicare poterit, quando reus tortus non
obiit in tormentis, ſed aliam læſionem paſſus eſt
circa mortem, ut animadvertit Ant. Gomez. *tom.*
3. var. reſol. c. 13. n. 6.

7 Unde patet, quod de pœna mortis ob inju-
ſtam adhibitam torturam judici infligenda di-
ctum fuit, haud aliter accipiendum, quam ſi duo
hæc concurrant: *Primo*, ut judex doloſe tor-
menta injuſta intulerit: *Deinde*, ut reus exinde
mortuus fuerit, Jul. Clar. *d. quæſt. 64. n. 2.* Proſp.
Farin. *d. qu 37. n. 111. & ſeqq.*

8 Hocque forſan rarius accidit: Sed illud non
infrequens eſt, quod judex ex culpa & imperitia
reum injuſte torqueri faciat, idque vel abſque in-
diciis ad torturam ſufficientibus procedendo, vel
etiam juſtum torturæ temperamentum legibus &
ſententia præſcriptum excedendo, atque tormen-
ta immoderata adhibendo, ubi ſæpius controverti
ſolet: *Primo*, an & qua actione injuſte tortus ju-
dicem convenire queat? *deinde*, qua pœna judex
de injuſta tortura convictus teneatur, & quidnam
præſtare debeat? *tertio*, num urpheda a torto præ-
ſtita actionem excludat, reumque agere volentem
impediat? Quæ tria hic veniunt examinanda.

9 PRIMAM quæſtionem quod attinet, quivis,
opinor, facillime conceſſerit, in judicem ex impe-
ritia & culpa injuſte aliquem torquentem, non ca-
pitaliter animadvertendum eſſe, Guid. de Suzar.
in tr. de ind. & tort. n. 87. in pr. Franc. Brun. *de*
ind. & tort. 2. P. quæſt. 5. n. 19. Gandin. *in tit. de*
quæſt. & torment. n. 35. verſ. et ſi judex. &c. Proſp.
Far. *d. qu. 37. n. 120.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. in*
princ. n. 41. verſ. intelligas tamen. ff. de quæſt. Ægid.
Boſſ. *in tit. de tortur. n. 28.* Nam eſt ignorantia
juris in Doctore & judice, non dolus, ut ſentit
Bald. *in c. 1. §. judices. circa princip.* Jaſon *in l. ſi*
quis id. ff. de jurisdict. omn. jud. Dec. *in l. pen. in*
fin. C. de pact. ſed culpa tantummodo lata præſu-
mitur, Andr. Alciat. *de præſumpt. regul. 3. præſumpt.*
31. Proſp. Farin. *d. quæſt. 37. n. 121.* quæ in delictis
dolo non æquiparatur, *l. aut facta. 16. §. cauſa. ff.*
10 *de pœn.* Unde & in dubio, niſi appareat de corrup-
tione vel inimicitia aut odio particulari, præſumi-
tur in judice reum torquente, potius culpa & im-
peritia, quam dolus, ut docet Brun. *d. quæſt. 5. n.*
22. Hippol. de Marſil. *in l. quæſtionis modum. n. 77.*
ff. de qq. & in pract. criminal. §. expedita. n. 80. Jul.
Clar. *in pract. §. ultim. quæſt. 64. n. 2.* Æg. Boſſ. *in*
tit. de tort. n. 29.

11 Nihilominus tamen culpa hæc judicis coër-
ceri debet, qua non minus reus injuſte tortus fuit
gravatus: cui propterea facultas judicem conve-
niendi haud deneganda eſt, Joh. Zang. *in tr. de*
quæſt. & tort. c. 4. n. 22. Bald. *in rubr. n. 5. C. de*
pœn. jud. qui mal. judicav. Salyc. *in l. ult. col. 2.*
verſ. ſeptimo quid ſi. C. eod. tit. Jac. Menoch. *de*
arbitr. jud. qu. lib. 2. cent. 4. caſu 540. n. 4. & ſeqq.
Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 9. theſ. 11. lit. G.*
Matth. Steph. *in not. ad art. 20. n. 3. Ord. crim.*
Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 64. n. 37.* Æg. Boſſ. *in*
tr. crim. tit. de tort. n. 28. Matth. Weſenb. *in parat.*
ff. de pœn. n. 9. Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort.*
c. 6. n. 16. Qua de re clara extat ſanctio Imp. Ca- 12
roli V. in *art. 61. Ord. crim.* verb. final. **Wo aber**
ſolche peinliche Frage dieſer unſer, und des Heil.
Reichs rechtmäßigen Ordnung wiederwärtig ge-
braucht würde; ſo wären dieſelben Richter, als Ur-
ſacher ſolcher unbilliger peinlicher Frage, ſträfflich,
und ſollen darum nach Geſtalt und Gelegenheit der
Uberfahrung, wie recht iſt, Straffe und Abtrag lei-
den; und mögen darum vor ihrem nechſten ordentli-
chem Ober-Gericht gerechtfertiget werden. *ubi*
Matth. Steph & Ge. Rem. *in Nem. Kar.* Nam ju- 13
dex, aut magiſtratus, qui per culpam, errorem,
vel ignorantiam, contra legum ſanctiones quid
committit, litem ſuam facit, & in Syndicatu, ut
pragmatici loquuntur, tenetur. Unde generalis
extat regula: quod judex partes enormiter lædens
teneatur in Syndicatu, Jac. Menoch. *de arbitr. Jud.*
qu. lib. 1. q. 76. Thom. Gram. *dec. Neap. 99.* Neque
hoc ad certum aliquod tempus reſtringendum eſt,
quando nempe judex vel magiſtratus officium
ſuum reſignat; ſed ſtatim tenebitur; quia hodie
principum, comitum, aliorumque judicum offi-
cium communiter eſt perpetuum, Matth. Steph.
in not. ad art. 20. n. 3. Ord. crim.

Quæritur autem, *quænam actio hoc nomine* 14
competat torto, ſi is adverſus judicem experiri velit?
Communiter *Dd.* duplicem actionem reo com-
petere ajunt, nempe actionem injuriarum, &
actionem utilem legis Aquiliæ, Matth. Steph. *d.*
art. 20. Ord. crim. Matth. Weſenb. *in parat. ff. de*
injur. n. 15. Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c.*
6. n. 16. Petr. Theodor. *in Colleg. crim. diſp. 9. theſ.*
11. lit. G. Franc. Brun. *in tr. de indic. & tortur. P. 2.*
quæſt. 7. n. 1. & 2. & quæſt. ult. n. 15. Andr. Rauchb.
P. 1. quæſt. 49. n. 1. Quibus lubens ſubſcribo, 15
propter textum manifeſtum in *l. 32. ff. de injur.*
ubi hæc verba Ulpiani habentur: *Nec Magiſtrati-*
bus licet aliquid injurioſe facere: ſi quid igitur injuri-
am fecerit magiſtratus, vel quaſi privatus, vel fidu-
cia magiſtratus, injuriarum poteſt conveniri. &c.
& in *l. item, apud. & l. 15. §. prætor ait. 34.* ibi: *Qui*
ſervum alienum adverſus bonos mores verberaviſſe,
deve eo injuſſu Domini quæſtionem habuiſſe dicetur,
in eum judicium dabo. &c. junct. *§. 41.* ibi: *Quæ-*
ſtionem intelligere debemus tormenta, & corporis do-
lorem, ad eruendam veritatem. ff. eod. tit. unde
ſatis liquet, per injuſtam torturam injuriam reo
inferri, unde injuriarum actio naſcitur. Ac ſane 16
quum injuriâ non ſolum verbis, ſed & facto alicui
inferatur, *l. 1. §. 1. ff. de injur.* Joh. Shneidw. *in §. 1.*
n. 1. Inſt. de injur. ubi & Joh. Harpp. *n. 1.* Andr.
Gail. *2. obſ. 104. n. 4.* Vultej. *l. 1. juriſpr. Rom. c. 49.*
n. 5. tali nempe, quod contumelioſum & injurio-
ſum eſt, ut percuſſione manu, baculo, aliove in-
ſtrumento facta, *l. 9. ff. de injur.* Matth. Weſ. *in*
parat. ff. de injur. n. 7. Jul Clar. *l. 5. ſent. §. injuria.*
n. 1. Jod. Damh. *in prax. rer. crim. c. 137. n. 2.* qua-
le factum contumelioſum ac injurioſum quoque
eſſe torturam, alicui injuſte illatam, nemo nega-
re poteſt; Utique & per hanc, injuriam torto in-

Q. 1. Quænam actio competat reo adverſus judicem ob injuſtam ſibi illatam torturam?

ferri, ac proinde injuriarum actionem ipſi competere, expeditum eſt, Andr. Rauchb. *d. qu. 49.*

17 Quod autem utilis quoque legis Aquiliæ actio injuſte torto competat, manifeſte probari poteſt ex *l. 13. ff. ad L. Aquil.* quando Ulpian. ſcribit: ***Liber homo ſuo nomine utilem Aquiliæ habet actionem, directam enim non habet, quoniam Dominus membrorum ſuorum nemo videtur. &c.*** Hæc ſiquidem actio, non liberi corporis violati nomine competit, utpote quod nullam æſtimationem recipit, *l. huic ſcripturæ. 15. §. ult. ff. ad leg. Aquil. & l. 1. §. ſed cum liber. ff. de his, qui dejec.* Sed ob ſumptus in curatione factos, nec non etiam operarum nomine, quibus tortus caruit cariturusque eſt, *l. ex hac. 3. ff. ſi quadr. paup. & l. ult. ff. de his, qui effud.* Jac. Thoming. *dec. 24. n. 12.* Hartm. Piſtor. *l. 4. quæſt. 20. n. 7.*

18 *Et ita pronunciavimus nuperrime hæredibus M. Viduæ A. W.* in Coßwig: Es getrauete ihr denn eure Mutter zu beweiſen, daß wohlgedachte Fürſtl. Beamten, dem Urtheil zuwider, die zuerkannte Maß der peinlichen Frage überſchritten hätten, dadurch ihr der Arm zubrochen worden: Auf ſolchen Fall wäre ſie die Fürſtl. Beamten um gebührlichen Abtrag *ex Leg. Aquilia*, oder auch, *Actione Injuriarum* zu belangen, wohl befugt, W. R. W. *M. Mart. A. 1631.*

19 Sed non multum de genere ac nomine actionis laborandum eſt, quum hodie nec formulæ actionum in judiciis tam ſtricte obſerventur, nec eorum nomina exprimere neceſſe ſit; uti notiſſimum eſt, Joh. Schneidw. *in §. actio. n. 6. Inſt. de action.*

20 Quin & ſufficit nuda imploratio officii judicis, absque exhibitione actionis ſolennis: Quam ſemper inferre videtur clauſula generalis libello addita, (petens ſibi jus & juſtitiam adminiſtrari;) quæ omnium ſaluberrima eſt, Weſenb. *in not. ad* Joh. Schneidw. *d. l. n. 12.* Hieron. Schurff. *cent. 2. conſ. 13. n. 5.*

Qu. 3. Actio injuriarum ob injuſtam torturam an ſit perpetua?

21 At hæc ſcitu digna ſunt: ***Primo***, quod actio injuriarum propter injuſtam torturam, non ſit annalis, ſed perpetua; quia tortura injuſta injuria eſt longe atrociſſima, quippe in qua fit membrorum diſſolutio, quæque utriusque manus abſciſſione gravior eſſe perhibetur, *Nov. 134. c. 14.* & damnum irreparabile affert, Rol. a Vall. *l. 1. conſ. 65. n. 16.*
22 Zaſ. *l. 1. conſ. 19. n. 32.* Unde ex hac injuria reali, ceu valde atroci, actio datur ex L. Corn. *l. Prætor edixit. 7. §. poſſe. 6. verſ. ſed & atroci. & l. conſtitutionibus. 37. ff. de injur.* Cujac. *in parat. C. de injur.* quæ actio eſt civilis & perpetua, *§. ſed. L. Corn. Inſtit. de injur. l. lex Cornelia. 5. ff. eod. tit. §. 1. Inſt. de perpet. & temp. action.* Matth. Steph. *in not. ad art. 20. n. 3. Ord. crim.* Hartm. Piſtor. *P. 4. qu. 20.* Mynſing. 1. *obſerv. 84.* Andr. Rauchb. *P. 1. qu. 49. n. 8. & ſequ.* ubi dicit, in tormentis ut plurimum adhiberi ictus, percuſſiones, ligaturas, aliaque id genus exquiſita cruciatuum genera, Hippol. de Marſil. *in l. 1. n. 27. ff. de quæſt.* Jul. Clar. *in pr. §. ult. quæſt. 64. n. 31. & 36.* cujusmodi injuriæ proprie pertinent ad Leg. Cornel. Rauchb. *d. quæſt. 49. n. 18.*

23 Quo & facit *Conſt. El. 46. §.* So viel aber die Klagen der höhern Real-Injurien, als Kampffer- oder beinſchrötige Wunden, Lähmniß, und dergleichen betrifft: dieweil dieſelbige ihrer Art und Natur nach, krafft der gemeinen Rechte, perpetuæ ſeynd; ſo wollen wir, daß ſie auch auf Sächſiſchem Boden unſerer Landen, für und innerhalb dreyßig Jahr, Jahr und Tag nicht præſcribiret, und verjahret werden mögen. *P. 4.* Quis namque inficias ibit, injuſtam torturam inter atroces injurias reales referri? quare & hanc ex mente *d. Conſt.* perpetuam eſſe, facillime colligendum eſt, Rauchb. *d. q. 49. n. 21.*

Secundo, notandum & hoc, quod torto adverſus judicem tum demum competat actio, ſi injuſte fuerit tortus; Nam ſi appareat, reum legitime eſſe tortum, quamvis innocens fuerit, nihil tamen judici propterea imputari, nec is conveniri poterit: ſed imputet ſibi potius ipſemet reus, quod ſuſpicionem de ſe ſiniſtram, & indicia ad torturam præbuerit. Nam hoc leges exigunt, ut non ſolum crimine ipſo, ſed & ſuſpicione criminis, unde indicia deſumuntur, carere & vacare quem oporteat. Neque ſolum a malo, ſed etiam a ſpecie mali, abſtinere decet Chriſtianos, per doctrinam *Pauli 2. ad Theſſ. c. ult. verſ. 22.* Qui ergo moribus talis eſt, ut non alienus a maleficio eſſe videatur, & famam propriam lædat, adeoque committat illud, cujus cauſa non injuria quæſtionibus ſubditus eſt, hoc ſibi debet imputare, nec propterea judicem conveniri fas erit, Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 64. n. 39. in pr.* Matth. Steph. *in not. ad art. 20. n. 4. & art. 61. Ord. crim.* ubi & Ge. Rem. *in Nemeſ. Karul.* 24

Q. 4. Num & reo innocenti, legitime tamen torto, detur actio adverſus judicem?

Ac ne de hoc ipſo dubitetur, diſertis verbis judicem excuſat, & ab omni pœna immunem pronunciat Imp. Carol. V. in *art. 61. Ord. crim.* verb. ſo der Beklagte auf einem ſolchen Argwohn und Verdacht, der zu peinlicher Frage, als vorſtehet, gnugſam erfunden, peinlich einbracht, mit Marter gefragt; und doch durch eigen Bekänntniß oder Beweiſung, der beklagten Miſſethat nicht überwunden wird: haben doch Richter und Ankläger, mit obgemeldten ordentlichen, und in Recht zuläßigen peinlichen Fragen, keine Straffen verwirckt; Dann die böſen erfundenen Anzeigungen haben der geſchehenen Frage entſchuldigte Urſache geben; denn man ſoll ſich, nach der Sag der Rechten, nicht allein vor Vollbringung der Ubelthat, ſondern auch vor aller Geſtaltniß des Ubels, ſo böſen Leumuth, oder Anzeigen der Miſſethat machen, hüten; und wer das nicht thäte, der wird deßhalb gemeldter ſeiner Beſchwerde ſelbſt Urſach ſeyn. &c. 25

Videant ergo Judices, qui in Syndicatu teneri, & a torto conveniri nolunt, ne leges torturæ transgrediantur, & temperamentum tormentorum debitum ac præſcriptum excedant; nec quicquam in re tam gravi & periculoſa absque conſilio peritorum agant: ſed ſtricte verbis ſententiæ ſuper tortura adhibenda latæ inhæreant: Quod ſi probe obſervaverint, non modo ſuo officio præfuiſſe videbuntur, ſed & ab omni probatione juſtæ torturæ ſeſe liberabunt. 26
Nam ita pro reo ſtat juris præ- 27
ſumptio contra judicem, injuſte ſcilicet torturam fuiſſe decretam: niſi, ſufficientia indicia præſto fuiſſe, judex liquido demonſtraverit, Matth. Weſ. *in par. ff. de qu. n. 9.* Matth. Steph. *in not. ad d. art. 61. circa fin.* Ac faciliori negotio vix hoc probare poterit, quam exhibendo ſententiam ſuper tortura a Scabinis latam, quæ judicem ab ulteriori probationis onere eximit, illudque in tortum, qui exceſſum torturæ prætendit, transfert. Unde fit, ut, 28
ſi in foro Saxonico, ex actis de proceſſu ex conſilio Scabinorum formato, eorumque ſententia ſuper

tor-

Digitized by Google

tortura adhibenda, conſtet, judex ab actione torti prorſus abſolvatur, ex peculiari juſſu Illuſtriſſimi Elect. Saxon. D. Auguſt. *M. Jan. A. 1579.* ad Scabinos Lipſienſ. hiſce verbis reſcribentis: Datum wann ſich befindet, daß eine Amts- oder Gerichts-Perſon dieſen Proceß alſo gehalten, und darüber weiter nichts fürgenommen, dann was die hierinnen erholete Urthel mit ſich gebracht: So haben wir ferner die Verordnung gethan, daß alsdann die Gerichts- und Amts-Perſonen, ſolches Proceſſus halber nicht vertheilet, ſondern wann nicht ſonſten etwa dargebracht wird, daß den Sachen durch ſie zu viel geſchehen ſey, mit Erſtattung aller Unkoſten abſolviret werden ſollen. Begehren derowegen, gnädigſt befehlende, ihr wollet euch auch eures Theils in Urtheilen hiernach richten, und es anders nicht halten, damit in unſern Landen gleichmäßig geſprochen und erkannt werde. ꝛc. Quare ſi judex actionem evitare velit, nil quicquam propria ſponte agat, ſed Scabinorum ſententiam ſtricte exequatur, tum enim ſecundum leges proceſſiſſe videbitur, ſi ex prudentum conſilio reum torqueri fecerit, *l. leges. 3. C. de legib. arg. l. fin. §. mixta. 26. ff. de muner. & honor.*

29 *In h. m. Domini Scab. pronunciar. ad requiſ.* Dieterich Leſſerigs zu Ziegenrück: Dieweil ihr ſelbſt berichtet, daß eure Freundin, auf Anſuchung ihres Ehemannes, gegen Beſtellung eines Vorſtandes, beſchuldigten Ehebruchs halben, gefänglich eingezogen; auch nach gehaltener *Inquiſition* auf vorgehendes rechtliches Erkänntniß mit ſcharffer Frage angegriffen worden; So iſt ſie den Hauptmann, ungeachtet daß ſie in ſcharffer Frage ihre Unſchuld erhalten, um Abtrag zu belangen, nicht befugt: Sie könte dann, wie recht beweiſen, daß in der peinlichen Frage die gebührende Maſſe überſchritten, und ihr dadurch eine Lähmung an Händen zugefügt worden: Darauf ergienge alſo dann, nach Gelegenheit aller Umſtände, wie ſich dieſelben aus der Beweiſung befinden möchten, ſolchen Abtrags halben, ferner, was recht iſt, V. R. W. *M. Mart. A. 1631.*

30 *Ad conſultat. hæredum M. Viduæ A. W.* zu Coßwig: Dieweil ihr ſelbſten berichtet, daß eure Mutter nicht allein auf einer Nachbarin, von welcher eure Frage meldet, bloſſes Angeben; ſondern auf fernere neue *Indicia*, von den Fürſtl. Beamten zu Coßwig eingezogen. auch nach gehaltener *Inquiſition*, auf vorgehendes rechtliches Erkänntniß, mit ſcharffer Frage angegriffen worden; So iſt ſie weder vorgedachte Nachbarin, noch die Fürſtl. Beamten, ungeachtet, daß ſie in ſcharffer Frage ihre Unſchuld erhalten, zu belangen nicht befugt, V. R. W. *M. Mart. A. 1631.*

31 Quod & verum eſt, ſi exceſſus incarcerationis, aut inquiſitionis prætendatur. Licet enim reus poſtmodum abſolvatur; Attamen ſi judex ad ſententiam & conſilium peritorum proceſſerit, neque ipſemet, neque delator vel accuſator, conveniri poterit. Non ſolum enim de injuſta tortura, ſed & de aliis proceſſus partibus, reſcriptum Electorale verbis generalibus loquitur; quare & generaliter intelligi debet, *arg. l. 8. ff. de public. in rem action.*

32 *Reſpondimus ita Joh. Schumanno in* Dewitz, *quando reus indicia ad incarcerationem & inquiſitionem ſufficientia juramento ſuo purgaverat, M. Jul. A. 1628.*

Q. 5. Qua pœna teneatur judex de injuſta tortura convictus?

33 SECUNDO quæritur: *Quanam pœna judex ab injuſte torto conventus teneatur, & quid præſtare debeat?* Hujus quæſtionis deciſio difficilis non eſt, perpendenti pœnam atque præſtationem, pro injuriis realibus in foro Sax. conſtitutam; etenim, quia per injuſtam torturam injuria realis atrociſſima infertur, Andr. Rauchb. *P. 1. q. 49. n. 18.* utique 34
& judex de illegitima tortura convictus, ad præſtationem illam tenebitur: Quæ in tribus potiſſimum conſiſtit, *emenda ſcilicet, reſtitutione damnorum, & pœna.* Hæc namque propter injurias reales, puta verbera aut vulnera illata, conventus præſtare tenetur, ſi civiliter agatur, ut dixi ſupra *P. 2. quæſt. 99. n. 27. & ſeqq.* de culpa enim & imperitia judicis hic tantummodo agitur, quam non capitaliter puniri, antea probavi *n. 9.*

Primum eſt emenda, die Buſſe, ſive 35
æſtimatio corporis per torturam mutilati & membrorum diſſolutorum, quæ de jure Sax. debetur ratione injuriæ, dolorumque illatorum, & corporis lacerati, *art. 16.* Landr. *lib. 2.* ubi Gloſſ. & Zobel. Matth. Coler. *de proc. execut. P. 1. c. 9. n. 53. & P. 1. dec. 161. n. 53.* Bened. Reinhard. *P. 5. differ. jur. civ. & Sax. differ. 5.* Joh. Schneidw. *in §. ſed & lex Corn. n. 5. & 6. Inſt. de injur.* Quam emendam 36
etiam alibi extra territoria Sax. præſtari, æquiſſimum viſum fuit Imp. Carolo V. in *Sanct. crim. art. 20.* verb. Wo auch einige Obrigkeit oder Richter, in ſolchen überführen, ſollen ſie dem, ſo alſo wider Recht, ohne die bewieſene Anzeigung gemartert wäre, ſeiner Schmach, Schmertzen, der Gebühr Ergetzung zu thun ſchuldig ſeyn. & *art. 21.* verb. Soll er dem gemarterten Schmertzen, Injurien ꝛc. abzulegen ſchuldig ſeyn.

Hanc autem emendam de jure Saxonico ma- 37
jorem non eſſe dimidio Werigeldio, tradit Matth. Coler. *P. 1. dec. 164. n. 11.* & Chilian. König *in proc. c. 138.* eo, quod tortura adæquetur abſciſſioni manus, *Nov. 134. c. 14.* Hippol. de Marſil. *in l. divus Pius. ff. de qu. & in l. 1. §. præterea. ff. ad L. Corn. de Sicar.* Pro manu autem detruncata de jure Sax. non ſolvi emendam majorem, quam dimidii Werigeldii, patet ex *art. 16.* §. dieweil der Mann. *l. 2.* Landr. Sed levior hæc eſt emenda, quam ut 38
pro manu abſciſſa aut tortura injuſte illata, ſufficere videatur, ideo in foro Sax. ab uſu receſſit, facultate libera judici data, quam emendam pro manu detruncata, aut tortura illegitime illata, pro ratione & qualitate torturæ adhibitæ, ac conditione perſonæ tortæ, indicere velit; perinde ac in cæteris injuriis realibus emenda hodie eſt arbitraria, *juxta Conſt. El. 42. P. 4.* verb. Daß auch in denſelbigen die Sachſen-Rechte nicht mehr ſtatt haben, ſondern die willkührliche Straffe in unſerm Schöppen-Stuhl erkannt werden ſoll. ꝛc. Vid. ſupra *P. 2. qu. 99. n. 31. & ſeqq.*

Alterum eſt reſtitutio damni, per 39
injuſtam torturam illati. Æquiſſimum namque eſt, ut judex una cum emenda ſolvat quoque impenſas a torto factas, nec non operas, quibus propter injuſtam incarcerationem & torturam caruit, & per tempus vitæ ſuæ inde cariturus eſt. Eo reſpiciunt verba Sanctionis Carol. in *art. 20.* Koſten und Schaden der Gebühr Ergetzung zu thun ſchuldig ſeyn. & in *art. 21.* verb. Koſten und Schäden abzulegen, ſchuldig ſeyn. Quod nec a 40
jure civili improbatur, quo quis ob injurias reales ad expenſas & damna actione legis utili conveniri poteſt, *l. liber homo. 13. in pr. ff. ad L. Aqu.* Jac. Thoming. *dec. 24. n. 12.* Hartm. Piſtor. *l. 1. qu. 27. n. 4.* Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſtor. P. 3. qu. 107. n. 30.* Joh. Schneidw. *in §. in ſumma. n. 4. Inſt. de injur.*

TER-

Digitized by Google

41 Tertio tenetur quoque judex injuſte reum torqueri faciens ad Poenam. Emenda enim & reſtitutio impenſarum atque damnorum, jus partis offenſæ, rei nempe injuſte torti, concernit; pœna autem magiſtratui debetur, de qua Imper. ita loquitur in *art. 61. Ord. crim.* verb. **Wo aber ſolche peinliche Frage dieſer unſer und des heiligen Reichs rechtmäßigen Ordnung, widerwärtig gebraucht würde: ſo wären dieſelben Richter, als Urſacher ſolcher unbilliger peinlicher Frage, ſträfflich. ꝛc.** qualis vero & quanta pœna judici ſit infligenda, nec in *d. art. 61.* nec alibi exprimitur; ideoque arbritraria erit, qualem ſcilicet ſuperior magiſtratus vel juriſperiti, judici pro qualitate injuſtæ torturæ & perſonæ tortæ irrogari, arbitrati fuerint, *arg. l. 1. §. 2. ff. de jur.*
42 *deliber.* Hæcque communis *Dd.* eſt ſententia, ut nempe propter injuſtam torturam ex imperitia & culpa illatam, judex non niſi extraordinarie & arbitrarie puniri debeat, Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 6.* Franc. Brun. *in tr. de indic. P. 2. q. 5. n. 19.* Proſp. Farin. *in pr. crim. l. 1. tit. 5. q. 37. n. 122.* Ægid. Boſſ. *in pract. crim. tit. de tortura n. 28.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de pœn. n. 9.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 64. n. 32.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4. n. 22.* Matth. Steph. *in not. ad art. 61. Ord. crim.* Godelm. *in tr. de magis. l. 3. c. 10. n. 53.* ubi tradit, crebriorem eſſe *Dd.* ſententiam, judicem, qui reum torturæ ſine cauſa, ſine indiciis, doloſe & malitioſe ſubjecit, & ita torſit, ut deceſſerit, capitali pœna; ſi vero per imperitiam aut culpam id fecerit; extraordinarie tantum puniri poſſe.

43 Eoque reſpicit *l. lex Jul. 7. §. ult. ff. ad L. Jul. repetundar.* quæ pœnam deportationis irrogari jubet judici; quam *Dd.* communiter reſtringunt ad eum caſum, quo per imperitiam quid commiſſum fuerit, Farin. *d. quæſt. 37. n. 112.* hæcque pœna deportationis quia hodie in uſu non eſt, in ejus locum ſucceſſit pœna arbitraria, Farin. *d. q. 37. n. 110.* Ant. Gomez. *d. c. 13. n. 6.* quin & in foro Sax. minus de hac re dubitandum eſt, propter textum clarum in *Conſt. El. 42. part. 4. §. ult.* in verb. **ſondern die willkührliche Straffe. ꝛc.** ubi pœna arbitraria, carceris, relegationis, vel mulcta pecuniaria injuriæ reales coërcentur, inter quas haud minimam eſſe torturam injuſte illatam, dixi ſupra, Andr. Rauchb. *P. 1. qu. 49. n. 18.*

44 *Et ſecundum hactenus dicta pronunciavimus verſus* Hohenſtein, *ad requiſ. Quæſt. hiſce formalibus:* So wird nunmehr *G. a S. in contumaciam pro confeſſo & convicto* gehalten; derowegen er den an *C. S.* verübeten Angriff mit 100. fl. und das ausgeſtandene Gefängniß, ſo lange daſſelbige gewähret, Inhalts landüblicher Sächſiſcher Rechte, ieden Tag und Nacht mit 2. alte Schock zu verbüſſen; ſo wohl ihme *C. S.* wegen derer durch die zur Ungebühr, und ohne Urthel und Recht zu zweyen mahlen vollſtreckte Tortur, an ſeinem Leibe und Geſundheit ihme zugefügten Schäden und Verwahrloſung; wie auch wegen der aufgewendeten Unkoſten und Verſäumniß, 1000. Gülden abzuſtatten, ſchuldig; und wird hierüber, ſolches ſeines unziemlichen Vornehmens und Beginnens halber, weil er gleichwohl ohne alles Bitten und Zureden, zu zweyen unterſchiedenen mahlen, gedachten *C. S.* ohne Urthel und Recht martern laſſen, um eine ziemliche Geld-Buſſe, ſeinem Vermögen nach, in Straffe genommen. *M. Aug. A. 1624. In qua ſententia emendam & damna mille florenis æſtimavimus, quia reus miſerrime ac crudeliter bis tortus fuerat, & judex bonis abundabat; Alias ſane pro qualitate tormentorum aliarumque circumſtantiarum, emendam leviorem indicendam eſſe, lubens conceſſerim. Quod & alibi Scabinos feciſſe reperio, ita re-* 45
ſpondentes S. F. in Auleben: Iſt die Perſon, von welcher eure Frage meldet, Ehebruchs bezüchtiget, und derowegen unſchuldiger weiſe eingezogen, zwölff Wochen lang gefänglichen enthalten, auch unbefugter Weiſe *torquiret*, und hierüber mit einer Geld-Straffe auf 300. Thaler belegt, und als dieſelbige nicht bald entrichtet, noch 200. Thaler Schaden Geld zu erlegen, gedrungen worden; Derowegen bemeldte Perſon eine rechtliche Klage erhoben. ꝛc. Da ſie nun ſolches alſo erweiſen und ausführen könte, ſo wäre ihr der Beklagte wegen der erlittenen Tortur und Schmertzen, den peinlichen Angriff mit 4. Schock, das ſeind 10. Thaler, und ieglichen Tag und Nacht ſo lange ſie geſeſſen, mit 30. Schilling Pfennigen zu verbüſſen; auch die 500. Thaler, ſo ſie zur Ungebühr an Straff- und Schaden-Gelde erlegen müſſen, zu erſtatten ſchuldig, V. R. W. *M. Jun. A. 1585.*

Tertia Quæstio, quæ circa tortu- 46
ram illegitime illatam moveri ſolet, hæc eſt: *Num ſcilicet urpheda a torto præſtita, actionem excludat, reumque agere volentem impediat?* Solent namque magiſtratus & judices reos captivos non aliter dimittere, quam ſi juramentum de non vindicando incarcerationem & injuriam præſtiterint, quod vulgo appellari ſolet Urpheda: quæ definiri poteſt genus cautionis, qua reus, qui carceribus relaxatur, jurat, ſe non ulturum, quicquid ibi paſſus eſt, ac, ſi condemnatus ſit, pariturum ſe etiam ſententiæ, Matth. Weſenb. *in parat. C. de ſatiſd. n. 6. in fin.* Matth. Steph. *in not. ad art. 20. n. 5. Ord. crim.* Præſtito itaque hoc 47
juramento, dubitari poteſt; an reus volens experiri adverſus judicem propter injuſtam ſibi illatam torturam, id facere eo impediatur? Hanc quæſtionem negative decidit Imp. Carolus V. in *Ord. crim. art. 20.* verb. final. **es ſoll auch keine Obrigkeit oder Richter, in dieſem Fall kein Urphede helffen, ſchützen oder ſchirmen, daß der Gepeinigte ſeine Schmach, Schmertzen, Koſten und Schäden, mit Recht, doch alle thätliche Handlung ausgeſchloſſen, nicht ſuchen mag.** Neque enim alia vis & efficacia eſt urphedæ præſtitæ, quam ut reus ob incarcerationem & torturam injuſtam, de facto & vi nil attentare debeat, *d. art. 20.* verb. **doch alle thätliche Handlung ausgeſchloſſen. ꝛc.** jure autem experiri urpheda ipſum non prohibet; nam bene *Calliſtratus*, ex decreto D. Marci, *optimum eſt*, inquit, *ſi quas putas te habere petitiones, actionibus experiaris. l. pen. ff. ad L. Jul. de vi privat.* Matth. Steph. *in not. ad art. 20. n. 5. Ord. crim.* quod & verum eſt, etiamſi expreſſis & di- 48
ſertis verbis reus, ſe nec jure, nec injuria, torturam vel incarcerationem vindicaturum, juraverit; hoc enim verba generalia Imp. ſatis innuunt in *d. art. 20.* **kein Urphede helffen, ſchützen, oder ſchirmen.** Quin & Joh. Sichard. *conſil. crim. 9. n. 1.* docet, carceratum teneri jurare, quod carcerem, & quod ratione ejus ſibi obtigit, nec per ſe, nec per alios, in magiſtratu, miniſtris, & illos attinentibus jure vel injuria velit vindicare.

Q. 6. Quatenus urpheda a torto præſtita, actionem adverſus judicem impediat?

Quocunque autem modo reus juravit ac 49
quibuscunque etiam verbis urphedam præſtiterit, non poteſt aliter adverſus judicem experiri, quam ſi prius a juramento a magiſtratu ſuperiore, cui jura majeſtatis eccleſiaſtica competunt, cauſa cogni-

50 cognita fuerit abſolutus. Nam hoc aliisque caſibus, juramenta per ſe non annullari, ſed abſolutione & relaxatione juramentorum opus eſſe ad effectum agendi, extra controverſiam eſt, & communiter omnes concedunt, Andr. Gail. *l. 2. obſerv. 22. n. 1. & ſeq.* Dom. Cardin. Tuſch. *tom. 1. pract. concl. lit. A. concl. 54. n. 11. & ſeq. concl. 56. n. 1.* Matth. Berlich. *P. 2. concl. 44. num. 1.* Rutger. Rul. *de commiſſ. P. 1. lib. 5. c. 11. n. 12. & ſeqq.*

51 *Quotidie ita pronunciantibus Dn. Scabinis:* So iſt ſolcher Urphede, ſo weit ihr das Recht darinnen verſchworen, zu Recht unkräfftig, und ihr ſeyd deſſen ungeachtet, iedoch auf deſſelben vorgehende *Relaxation*, welche euch von der hohen Obrigkeit des Orts auf euer gebührliches Anſuchen billig mitgetheilet wird, vorbemeldte Grafen des angelegten unſchuldigen Gefängniß, *Tortur*, und zugezogenen *Injurien* halber, rechtlichen zu belangen wohl befugt, möget auch derohalben vor meineydig nicht geſcholten werden, V. R. W. *Verſus* Staden, *ad requiſ. Marci* Seidenrands, *M. Febr. A. 1595.*

52 *It.* Da ihr nun in ietzo gedachten Urpheden das Recht euch deſſelbigen wider *N. N.* zu gebrauchen, verſchweren müſſen, ſo würde euch ſolcher Eyd ſo weit, daß ihr *N. N.* wegen der zugefügten *Injurien* zu Recht belangen möget, von der Obrigkeit, darunter bemeldte *N. N.* geſeſſen, auf euer gebührliches Anſuchen billig *relaxiret*, V. R. W. *Nic. Ulr. Northuſano. M. Jul. A. 1593.*

53 *It.* So wird ſolcher Eyd, iedoch weiter nicht, als *ad effectum agendi*, billig *relaxiret*. *Quaeſt.* in Plauen, *M. Dec. A. 1629.*

Et in caſu ſimili Simoni Greulichen in Königsroda, *M. Apr. A. 1595.*

Nequaquam tamen relaxatio juramenti concedenda eſt, quando nullum producit effectum; 54
puta ſi conſtet, petenti relaxationem, nullam competere actionem. Quare ſi magiſtratus animadvertat, judicem adverſus reum legitime ac rite proceſſiſſe, deque eo ex actis appareat: urpheda haudquaquam relaxari debet; ne occaſio præbeatur reo, inanem movere actionem, & ſumptus fruſtra facere: hinc & ſuper relaxatione, num fieri debeat, nec ne, pronunciare jubet illuſtriſſ. Elector Sax. in *Conſt. 36. P. 2.* verb. **daß in den Facultäten und Schöppenſtühlen erſtlich erkannt werden ſoll, in was Fällen, und wie weit die** Relaxation des Eydes ſtatt habe. rc. vid. Andr. Gail. *d. obſerv. 22. num. 4.* Berlich. *d. concl. 44. num. 14.*

Veluti etiam nuperrime pronunciavimus ad conſultat. Quaeſt. 55
Zwikav. Iſt *P. S.* ſeiner Verbrechung wegen die Landesverweiſung auf vier Jahr lang zuerkannt, darauf auch der Urphede von ihm geleiſtet worden, ob er nun wohl den Amtmann, wegen unrechtmäßigen geführten *Proceſſus*, zu belangen Vorhabens iſt, derowegen auch bey Churfürſtlicher Durchlauchtigkeit, unſerm gnädigſten Herren, er um *Relaxation* des geleiſteten Urphedens, *ad effectum agendi* angeſuchet. Dieweil aber dennoch aus den *Acten* nicht zu befinden, daß ſeinem Fürgeben nach mit der *Inquiſition* wider ihn *nulliter* verfahren worden ſey, dahero zu ſpüren, daß ſein Suchen nur zur Weitläufftigkeit und nichtigen Auffenthalt gemeinet. rc. So hat auch nach Gelegenheit dieſes Falls die geſuchte *Relaxatio juramenti ad effectum agendi* nicht ſtatt, V. R. W. *M. Febr. A. 1631.*

QUÆSTIO CXXVIII.

De variis pœnarum ac ſuppliciorum mortis generibus.

SUMMARIA.

1. *Delicta non debent remanere impunita.*
2. *Reus non niſi confeſſus aut convictus condemnari debet.*
3. *Pœna quomodo definiatur.*
4. *Pœna vel criminalis eſt, vel civilis.*
5. *Quomodo differant hæ pœnæ.*
6. *In foro Sax. non niſi pœnæ corporis afflictivæ dicuntur criminales.*
7. *Diviſiones pœnarum in foro Sax. n. 8. 9.*
10. *Pœna capitalis quænam dicatur.*
11. *Tardiores debent eſſe judices ad mortis ſupplicia inferenda, n. 12.*
13. *Eccleſia mortis pœnam non infligit.*
14. *Mortis ſupplicium in jure divino fundatum.*
15. *Varia mortis pœnarum genera; ut lapidatio, jaculorum confoſſio, ſectio per ſerram, præcipitium, venenatio, excoriatio, mactatio, defoſſio in terram, quæ omnia hodie in deſuetudinem abierunt, n. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 28. 29. 30.*
26. *Beſtiarum objectio, & damatio ad beſtias, quomodo ab invicem differant, n. 27.*
31. *Moribus noſtris diſtinguenda ab invicem ſunt genera ſuppliciorum, eorumque augmenta.*
32. *Quænam ſupplicia mortis hodie obtineant.*
33. *Decollatio ſeu capitis amputatio, frequentiſſima hodie eſt; & in quibus delictis uſitata, num. 34. 35. 36.*
37. *Suſpendium quondam in crucis patibulo exercebatur.*
38. *Pœna crucifixionis fuit quondam atrociſſima.*
39. *Hodie in ejus locum ſucceſſit Furca, n. 40.*
41. *Suſpendium non niſi in furti crimine receptum eſt.*
42. *Pœna rotæ, in quibusnam criminibus obtineat, n. 43. 44.*
45. *Submerſio & ſuffocatio in aquis, n. 46. 47.*
48. *In crimine parricidii hoc ſupplicium etiamnum hodie practicatur.*
49. *Combuſtio inter pœnas capitales maxima.*
50. *Etiam antiquitus non ignota.*
51. *Quomodo hodie exerceatur.*
52. *Diſſectio in quatuor partes.*
53. *Rariſſimum hoc ſupplicium; & quando uſitatum.*
54. *Pœna criminis læſæ Majeſtatis quandoque arbitraria eſt.*
55. *Pœnis ultimi ſupplicii additur quandoque exaſperatio quædam & augmentum, n. 56. 57.*
58. *Veluti impoſitio trabæ,* die Schleiffung, *n. 59.*
60. *Impoſitio cadaveris rotæ; & quando obtineat, n. 61. 62.*
63. *Aduſtio forcipum candentium quando locum habeat, n. 64. 65.*
66. *Rota pœna aggravatur, quando crura & brachia prius franguntur, n. 67.*
68. *Sententia Scab. Lipſ. n. 69. 70.*

1 Criminum reos debito ſupplicio coërceri, atque delicta minime impunita remanere debere, uno ore *Interpp.* exclamant, per *l. ita vulneratus. 51. in fin. ff. ad L. Aquil. l. locatio. 9. §. quod illicite. ff. de publ. & vectigal. l. Stichum. 95. §. tametſi. ff. de ſolut. l. ſi longius. 18. §. 1. ff. de judic. l. capitalium.*

Digitized by Google

lium.28.§. famoſos.ff.de pœn.l.congruit.13.ff. de offic. præſid. ad eumq; ceu unicum & potiſſimum finem tota materia proceſſuum criminalium tam ordinariorum, quam inquiſitoriorum, nec non quæſtionum ac tormentorum tendit, quo ſcilicet veritas delicti perpetrati exquiratur, reus criminis ma-
2 nifeſtetur, & pœnam promeritam luat; quam non niſi confeſſo aut convicto irrogare licet, *l. qui ſententiam. 16.* ubi Dd. *C. de pœn. l. ult. C. de cuſtod. reor.* Gram. *dec. 36. n. 61.* Joſ. Ludov. *dec. 13. n. 60. P. 1.* Poſtquam igitur materiam proceſſuum criminalium & torturæ perſpeximus, hoc unicum ſupereſſe videtur, ut de condemnatione reorum delinquentium, nec non de irrogatione & executione pœnarum agamus, ſimul demonſtrantes, qualiter & quomodo delictorum ſupplicia, de quibus in partibus duabus prioribus hujus practicæ criminalis latisſime tractatum, reis confeſſis vel convictis infligi debeant. Ubi potiſſimum conſideranda veniunt: *primo*, varia ſuppliciorum genera. *Deinde*, eorundem ſubjecta; *tertio*, indictio pœnæ ſeu condemnatio rei; *quarto*, effectus condemnationis; *quinto*, executio pœnæ indictæ; & *ſexto* denique, cauſæ impedientes executionem. In quibus capitibus tota fere pœnarum materia, & tractatio executionis conſiſtit, quare de hiſce fuſius, Deo concedente, agendum erit.

Quod ad primum attinet, genera ſcilicet ſuppliciorum & pœnarum: quarum definitionem tradit *JCtus* Ulp. in *l. 131. ff. de verb. ſign.* quod nempe pœna ſit noxæ vindicta. Gœdd. *d. l. 131.* Petr. Greg. Tholoſ. *l. 31. ſyntagm. jur. c. 1.* non fert hic animus, diſtinctiones ac diviſiones pœnarum multifarias repetere, quippe quæ jam ſupra *q. 102.* fuerunt majori ex parte enumeratæ, ſed modos atque genera ſuppliciorum, in judiciis præſertim Saxonicis hodie uſitata, tantummodo
4 exponere lubet; quæ ad unicam hanc pœnarum diſtinctionem in foro Saxonico receptiſſimam poſſunt revocari, qua pœnæ aliæ dicuntur criminales, peinliche, aliæ vero civiles, bürgliche Straffen. Illis namque corpus affligitur, omnes ſiquidem pœnæ criminales ſunt corporis afflictivæ. Hæ vero leviores dicuntur, quibus corpus non affligitur, ut ſunt relegatio, mulcta pecuniaria, &c.

Q. 1. Quomodo diſtinguantur pœna in foro Saxonico.

5 Etſi vero hanc differentiam pœnarum non omnes æque concedant, ſed plurimi ex *Ord. Carol. crim.* quasvis indifferenter pœnas, etiam leviores criminales dici autument, allegantes *art. 104. verſ.* aber ſonderlich. ꝛc. *art. 110. verſ.* daß der Geſchmächte. ꝛc. junct. *l. ſi quis forte. 6. § ult. l. 8. ff. de pœn. art. 111.* verb. an Leib oder Gut. *art. 164.* verb. an Gut, Leib oder Leben. ꝛc. junct. *d. art. 104. Ord. crim.* ut videre eſt apud Theod. Reinkingk. *in tr. de regim. ſecular. & eccleſiaſt. l. 2. claſſ. 2. c. 14. n. 38. & ſeqq.*
6 vid. ſupra *q. 101. n. 32.* Attamen in foro Sax. pœnas tantummodo corporis afflictivas proprie eſſe criminales, expeditum eſt, Dan. Moller. *l. 2. ſemeſtr. c. 1. n. 1.* Petr. Fridr. *l. 1. de proc. c. 9. art. 12.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 22. n. 2. & ſeqq.* Lud. Fachſ. *differ. 13.* Matth. Steph. *in præfat. Ord. crim. Car. n. 13.* Bened. Reinh. *P. 4. diff. 24.* Petr. Theod. *in coll. crim. diſp. 10. th. 2. lit. D.* gloſſ. Weichb. *art. 17. poſt pr.* verb. Bürgliche Klagen ſind, daß beyde der Kläger und der Antworter, vor der Klage Bürgere bleiben, alſo, daß keiner dem andern nicht verflüchtig darff werden; peinliche Klage iſt anders nichts, denn da man fordert von dem Brüchhafftigen ſeine verdienete Pein, und keinen Abtrag noch Buſſe. ꝛc. quod & placuit Illuſtr. Elect. Sax. D. Auguſto in *Ord. prov. de A. 1555. ſub rubr.* daß peinliche Sachen, dadurch das Leben verwircket, ohne unſere Bewilligung, nicht bürglich gemacht werden ſollen: prout probavi ſupra *q. 102. n. 48.*

Hinc ergo diſtinctio facienda eſt ſuppliciorum 7
corporis afflictivorum; aliorumque leviorum, per quæ corpus non affligitur. Illa rurſus diverſi ſunt generis: vel enim vitam ſeu caput hominis naturale tollunt, & mortem afferunt: vel vitam quidem non adimunt, corporis tamen afflictionem inferunt: unde & a quibusdam dicuntur pœnæ ſanguinis, quod ſanguinis quoque effuſionem habeant, licet non mortem inferant; ſed minus proprie, quum ſanguinis pœna ſit tantummodo ea, quæ mortem parit, ſive ultimum ſupplicium, ut demonſtravi ſupra *dict. q. 102. num. 9.*
Rectius autem in foro Saxonico dicuntur illa ſup- 8
plicia capitalia, ſiquidem de jure Saxonico nulla prorſus pœna pro capitali proprie habetur, niſi quæ amputato capite, aut aliter vitâ delinquentem privat, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de quæſt. num. 5. verſ. præſertim jure Sax.* Dan. Moller. *ad Conſt. Elect. 1. n. 15. P. 4.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 2. lit. B.*

Moribus itaque noſtris tria conſtitui poſſunt 9
genera ſuppliciorum, ita ut Primo quædam ſint capitalia, quæ vitam hominis adimunt, & dicuntur ſupplicia mortis, ſeu ultima ſupplicia, *l. rei capitalis. 2. l. relegati. 4. l. ſi quis. 6. §. ult. l. 8. §. 1. l. ultimum. 21. l. 28. & 29. ff. de pœn. l. publicorum. 2. ff. de publ. jud. §. publicorum. 2. Inſt. eod. tit. l. 4. ff. ſi quis caut. in judic. ſiſt. cauſ. fact.* Deinde, non capitalia, ſed tantummodo corporis afflictiva, quæ corporis afflictionem quidem important, & corpori inferuntur; attamen vitam hominis non adimunt. Tertio: civilia, quibus corpus directo non affligitur, ideoq; nec pœnæ criminales appellari poſſunt, ſecundum modo dicta.

Primum genus eſt pœnarum capitalium, 10
quibus vita naturalis adimitur. Non enim de jure civili loquor, quo pœnam capitalem dici quoque illam, quæ caput civile, jus nempe civitatis, familiæ, ac libertatem tollit, nemini ignotum eſſe poteſt, *l. licet. 103. ff. de verb. ſignif. l. 28. in pr. ff. de pœn. l. 14. §. 3. ff. de bon. libertor. §. pœna. 3. Inſt. quib. mod jus. patr. poteſt. l. amiſſione. 5 ff. de capit. deminut.* ſed quod moribus noſtris & in foro Saxonico obtinet, indicare conſtitui, ubi pœna capitalis non eſt, niſi quæ ultimum infert ſupplicium, ut teſtis eſt juris Sax. peritisſimus Matth. Weſenb. *d. tit. ff. de quæſt. n. 5.*

Hæcque mortis ſupplicia pro atrocibus crimi- 11
nibus impoſita ſunt, ad quæ inferenda, quoad fieri poteſt, tardiores debent eſſe judices, & niſi neceſſitas vel atrocitas coactos impellat cum lege, vix accedere debent; non ſecus ac Nero ab initio, qui Buro præfecto exigenti ab eo, in quos & ex qua cauſa animadverti vellet, differebat: & dum illi chartam protuliſſet, traderetq; invitus invito, exclamavit, vellem neſcire literas, Seneca *in pr. lib. 2. de clement.* unde etiam eccleſia mortis pœnam 12
nunquam infligit, *c. clericis. 5. & c. ſententiam ſanguinis. 9. ext. ne cler. vel monach. ſecul neg. ſe immiſc. c. in archiepiſcopatu. 4. X. de raptor.* Quamvis enim quis morte dignus ſit, aut videatur, ob immanitatem patrati ſceleris; attamen ſemper eccleſia ſpe-

rat

Digitized by Google

rat de emendatione & pœnitentia reorum delinquentium, nec ſtatim curiæ ſeculari, etiam depoſitos, ſupplicio afficiendos tradit. *c. at ſi clerici. 4. & c. cum non ab homine. 10. X. de judic.* Et quando facinoroſos homines noxios aliis videt, laicis puniendos eos remittit, atque pro illis intercedit, ne morte afficiantur, *c. novimus. 27. X. de verb. ſignif.* omnes enim morimur, & delabimur in terram, quæ non revertitur, nec vult Deus perire animam, ſed retractat, cogitans, ne penitus pereat, qui abjectus eſt, ut in hanc ſententiam pro vita conſervanda Abſaloni, qui fratricidium commi-
13 ſerat, dicitur Regi Davidi, *2. Sam. v. 14.* Hincque communis omnium fere gentium, ab initio rerumpublicarum, conſenſus capitales & corporales pœnas vix & raro recipiebat, quantumvis grave ſcelus, ut homicidium, commiſſum eſſet, ſed pecuniarias ſolummodo pœnas imponebat, ut liquet ex legibus Salicis, Alemanicis, Saxonicis, Anglicis, Thuringorum, Burgundionum, Francorum &c. de quibus Petr. Greg. Tholoſan. *in ſynt. jur. univerſ. lib. 31. c. 3. n. 14.*

14 Sed hæc obtinebant, quando homines levioribus pœnis caſtigari poterant, cum probitas leges reverebatur. At quando crevit improbitas & contumelia, opus fuit ſaltem pœnarum gravitate, & mortis metu deterreri ſceleſtos. Veluti etiam ipſemet Deus, pacto renovato Noacho poſt diluvium, cum pronos ad malum & ſanguinem fundendum vidiſſet homines, & ad delinquendum faciles, cœpit ſeverius leges ponere, dixitque: qui effuderit ſanguinem humanum, fundetur ſanguis illius. *Gen. 9. v. 6.* quam pœnam mortis poſtea lege Moſaica ſæpius ſtatuit delictis, *Exod. 19. & 21. Lev. 20. Num. 35. Deut. 22.* ut ſic tam de jure divino, quam humano mortis pœna ſit approbata.

15 Etſi vero mors corporis una ſit, tamen ad mortem diverſis viis pervenitur, quare & mortis ſup-
16 plicia varia fuerunt antiquis; utputa: lapidatio, dum lapidibus delinquentes obruebantur: quale ſupplicium ſuſtulit Lucius Cornelius Cinna, qui ob nimiam crudelitatem a militibus lapidibus fuit occiſus, ut refert ex Plin. Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. lib. 31. c. 18. n. 1,* quod genus ſupplicii de jure divino fuit impoſitum filiabus, in domo patris virginitatem maculantibus: & adulteris, *Deut. 22, 35. Job. 8, 5.* Blaſphemis, *Levit. 24. 3. Reg. 21.*
17 *Actor. 7.* Cui haud abſimilis eſt jaculorum confoſſio, quæ conjungitur cum lapidatione, in *Exod. c. 19.* ubi qui montem, in quem Dominus Moſi collocuturus deſcenderat, contigiſſet, lapidibus opprimi aut jaculis confodi jubetur: eaque etiamnum hodie eſt pœna militaris, nam rei mortis in militia globulis peti & necari ſolent.

18 Alia fuit mortis pœna ſectio per ſerram: quam pœnam in reos ſtatuiſſe Caligulam, auctor eſt Suetonius *in Calig. c. 27.* unde & D. Paulus ſcribit *ad Hebr. c. 11.* ex fidelibus legem Dei ſervantibus
19 alios fuiſſe ſectos. Meminit quoque ſacra Scriptura pœnæ præcipitii, quando quis ex loco ſuperiori, ut moriatur, deturbatur: qua pœna fuit affecta impia Jezabel juſſu Regis Jehu, *4. Reg. 9.* & Amaſias Rex, cum viciſſet filios Syri, decem millia captivorum adduxit in præruptum petræ, & juſſit eos præcipitari de ſummo in præceps, qui univerſi crepuerunt, *2. Paralipom. 25. v. 12.* de qua etiam loquitur Lucretius *lib. 3.*

Sed metus invita pœnarum pro malefactis
Eſt inſignibus, inſignis ſceleriſque luela,
Carcer & horribilis de ſaxo jactus eorum.

Fuit & quondam ſupplicium, quum quis veneno necabatur: ſed interdictum hodie de jure civili Romano, *l. aut damnum. 8. §. proinde. ff. de pœn.* Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. lib. 31. c. 7. n. 1.* 20

Gravior autem & acerbior reliquis eſt excoriatio: cujus mentionem faciunt ſacra Biblia, dum Antiochus irratus in Judæos, ſeptem unius matris filiis, & legis divinæ & patriæ fidelibus martyribus, juſſit amputari linguam, manuum & pedum ſummitates, & cutem capiti detrahi, *2. Maccab. 7.* & ſcribit Herod. *l. 5.* Cambyſem Regem Perſarum interemiſſe Siçamnem, unum ex judicibus, quod pecunia corruptus male judicaſſet, & interempto detractum corium in lora conciſſe, quibus tribunal, in quo ille judicarat, intenderit, ibidemque filium ejus Oranem, ſedere judicem præcepiſſe, atque in memoria habere, in quo judicaret tribunali. Hancque ipſam pœnam innuunt verba *Prophetæ* Micheæ, dicentis *c. 3. Audite principes Jacob, & duces domus Iſrael: numquid non veſtrum eſt, ſcire judicium, qui odio habetis bonum, & diligitis malum? qui violenter tollitis pelles eorum deſuper eis, & carnes eorum deſuper oſſibus eorum? qui comederunt carnem populi mei, & pellem eorum deſuper excoriaverunt & oſſa eorum confregerunt.* 21

Non minus crudelis pœna erat mactatio: ita enim Octavius Cæſar, capta civitate Peruſia, quæ erat partium Antonii, trecentos ex dedititiis electos utriusque ordinis, ad aram Julio ſtructam, Idibus Martiis hoſtiarum more mactavit in pœnam defectionis, Sueton. *in Octav. c. 15.* 22

Aliud quoque novum & crudele ſupplicii genus fuit, quo uſi ſunt Pœni in Attilium Regulum, qui eum in profundas tenebras claudebant, & diu poſt, ubi erat viſus ſol ardentiſſimus, repente educebant, & adverſus ictus ſolis oppoſitum tenebant, diductis atque inſutis ſurſum deorſumque palpebris, Gell. *l. 6. noct. attic. c. 4.* addit. D. Auguſtin. *l. 1. de Civ. Dei. c. 15.* & Valer. Max. *l. 9. c. 2.* incluſum anguſto ligno, ſeu dolio vel armario, ubi ſtare cogeretur, clavis acutiſſimis undique confixo, ut ſe in nullam ejus partem ſine pœnis atrociſſimis inclinaret, & ita eum vigilando peremiſſe. Præterea & crudele quoddam ſupplicium refert Virgil. *l. 7. Æneid.* 23 24

Mortua quin etiam jungebat corpora vivis,
Componens manibusque manus atque oribus ora
(Tormenti genus) & ſanie taboque fluentes
Complexu in miſero, longa ſic morte necabat.

Calliſtratus autem JCtus in *l. capitalium. 28. ff. de pœnis,* gradus capitalium pœnarum conſtituens, refert vivi hominis concremationem, capitis amputationem, & ad furcam damnationem. Quibus Marcellus JCtus addit beſtiarum objectionem in *l. reſpiciendum. 11. §. fin. ff. de pœn.* quæ nil aliud erat, quam expoſitio hominis, ut laniaretur a beſtiis, quod ut aliquando facilius fieret, objiciebatur reus ligatus vel furca ſuſpenſus Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. l. 31. c. 20.* Qualem pœnam Darius Rex Perſarum & Medorum fertur ſtatuiſſe in Deos alienigenos adorantes, ut ſcilicet beſtiis & leonibus lacu nutritis devorandi objicerentur, *Dan. 6.* Quod genus ſupplicii diverſum fuit a damnatione ad beſtias: etſi enim hoc quoque ſupplicium vitam adimit, *l. ſi quis filio exhæred. 6. §. irritum. verſ. ſed etſi quis. ff. de injuſt. rupt. l. qui ultimo ſupplicio. 29. ff. de pœn.* longe tamen minus eſt beſtiarum objectione, *l. quicunque. 8. ff. ad L. Corn. de falſ.* Nam ſi quis venationi aut pugnæ ferarum addictus fuiſſet, & certationis diſcrimine 25 26

Digitized by Google

pœnam luiſſet, culpæ & alterius pœnæ vacuus erat; non ita, ſi quis objectus feris fuiſſet. Siquidem qui vel aliqua arte, vel fortuna intactus a
27 feris remanſiſſet, alia pœna vita privabatur. Norunt etenim phyſici quædam contra ferarum impetum amuleta, quibus forſan ſe præmunire poterant objecti; veluti ſi citrium malum comediſſent; vel ſi chalcantho urſorum & leonum ora aſperſiſſent, cui tanta vis eſt adſtringendi, ut non queant mordere, docente Plin. *l.34.c.12.* Hinc legimus apud Cornel. Tacit. *lib. 18. Annal.* maritum quendam e plebe Bojorum, qui rebellionem Galliarum juxta Æduos manu parva collecta hominum concitaverat, captum & mox feris objectum juſſu Vitellii, quia non violabatur, & ideo a vulgo ſtolido inviolabilis credebatur, ſpectante Vitellio interfectum, Petr. Gregor. *d. c. 20.*

28 Horribilis quoque apud Saxones quondam erat pœna uſu recepta adverſus matres, partus ſuos interficientes, ut ſcilicet vivæ in terram defoderentur, ſtipite peracuto per corpus transfixo: cujus meminit Matth. Weſenb. *in paratit. ff. ad L. Pompej. de parricid. num. 5. verſ. hodie tamen.* Quod genus ſupplicii approbat Imper. Carol. V.
29 Attamen quia in eo ob cruciatus moram, deſperationis ſubeſt periculum, mavult hujusmodi infanticidas aquis ſuffocari, ſi per eum locum profluens præterlabatur, in *Ord. crim. art. 131.* in verb. init. Welche Weiber ihre Kinder, ſo das Leben, oder Gliedmaß empfangen haben, heimlicher, boßhafftiger, williger Weiſe ertödten, die werden gewöhnlich lebendig begraben, und gepfälet; aber darinnen Verzweiffelung zu verhüten, mögen dieſelbigen Ubelthäterin, in welchem Gerichte die Bequemligkeit des Waſſers darzu vorhanden iſt, ertrăncket werden. Wo aber ſolches Ubel offt geſchehe, wollen wir die gemeldte Gewohnheit des Grabens und Pfälens, um mehr Furcht willen ſolcher boßhafftigen Weiſe auch zulaſſen. rc. ubi Matth. Steph. & Ge. Rem. *in nemeſ. Karul. d. art. 131.* Quo & verba *Sanct. Car.* reſpiciunt in *art. 192.* lebendig vergraben und gepfälet werden ſoll.

30 Sed miſſis hiſce, & id genus aliis ſuppliciis, quæ ob atrocitatem & horribilitatem partim in deſuetudinem abierunt, partim etiam a Chriſtianis Magiſtratibus nunquam recepta fuere; videbimus tantummodo ea, quæ moribus noſtris in Imperio Romano, ac imprimis in foro Saxonico,
31 adhuc vigent & practicari ſolent: ubi diſtinguenda ab invicem ſunt omnino ipſa ſuppliciorum genera; & eorundem accidentia ſive augmenta, quibus ſupplicia illa ob delictorum atrocitatem accumulari debent.

32 Quod ipſa ſuppliciorum genera mortem afferentia attinet, horum moribus noſtris & imprimis
„ in Saxonia, ſex diſtincta uſu ſunt recepta, nempe:
„ Decollatio ſeu capitis amputatio: Suſpendium: Rota: Suffocatio in aquis: Combuſtio: & Diſſectio in quatuor partes; ultra hæc nullum aliud reperiri poterit, quo crimina in terris Saxonicis coërceri hactenus conſueverint.

33 Primum genus ſupplicii eſt Decollatio, ſeu capitis amputatio: quæ plerisque in locis perficitur gladio, unde & in ſpecie pœna gladii appellitatur, *l. pen. C. qui accuſ. non poſſ.* ubi dicitur: *quod ſi quis de familia ſervus vel filius Dominum ſuum accuſaverit, ultore gladio feriatur. l. quisquis. 5. in pr. C. ad L. Jul. Majeſt.* ubi habetur, quod

Q. 1. Quænam ſint genera pœnarum mortis ſeu ultimi ſupplicii in

committens crimen læſæ Maj. gladio feriatur. Et in *l. 1. §. pen. C. de deſertor.* quod deſertor ſeveritati judicis offeratur, mortem gladii ſubiturus, *§. lex Cornel. Inſt. de publ. jud.* ubi dicitur, L. Cornelia de ſicariis homicidam ultore ferro puniri. *§. alia. Inſt. de publ. jud.* quod parricida neque igne, neque gladio puniatur, hoc eſt, quod puniatur pœna mortis naturalis, non cum igne & gladio, ſed alio modo. In quibus textibus gladii pœnam pro capitis amputatione ſeu decollatione accipi, dubium eſſe nequit: prout alibi etiam ſic intelligi debet, ut *l. ejus, qui. 34.* ubi gloſſ. in verb. *aut ferrum. ff. de teſtam. mil. l. aut damnum. 8. §. 1. ff. de pœn. l. plagiarii. 5. in fin. C. ad L. Fab. de plagiar. l. nemo. 5. C. de malef. & math. l. 1. ff. de abigeis. l. quamvis adulterii. 30. C. ad L. Jul. de adult.* Hancque pœnam in Iſraëlitica etiam po- 34
litia uſitatam fuiſſe, ex Bibliorum ſacrorum lectione conſtat, *4. Reg. 6. Matth. 14. Marc. 6.* Et ſi crimen tam impium eſſet, ut pœna exemplaris eſſe deberet, cum capitis truncatione alia quoque membra concidebantur, vel mortuis, vel vivis reis, ut probat hiſtoria Judæ Maccabæi, Principis Judæorum, qui victoria potitus ope Dei adverſus blaſphemum Nicanorem, præcepit caput Nicanoris, ejusque manum cum humero abſcindi, & Hieroſolymam deferri, ubi ſuſpendit caput in ſumma arce, & linguam blaſphemam ejus præciſam juſſit particulatim avibus dari, manum autem contra templum ſuſpendi, *2. Maccab. c. 15.*

Quemadmodum autem præ reliquis præcipua hæc pœna eſſe videtur, quippe quæ partis 35
præcipuæ & nobilioris hominis, capitis nempe amputationem, & ſedem animi præcipuam, quæ in capite eſt, concernit, Petr. Greg. *in ſynt. jur. univerſ. lib. 31. c. 16. n. 4.* Ita omnium quoque pœna- 36
rum communiſſima ac frequentiſſima ea eſt, quæ „
in crimine homicidii, diffidationis, blaſphemiæ, „
violationis pacis publicæ, læſæ Majeſtatis, abor- „
tionis, damni per ſortilegium dati, adulterii, bi- „
gamiæ, inceſtus inter parentes & liberos com- „
miſſi, lenocinii, ſtupri violenti, perjurii tertia „
vice reiterati, veneris illicitæ cum hominibus „
contra naturam exercitæ, rapinæ, plagii. &c. re- „
cepta eſt: eaque prædictorum criminum rei non ſolum in Saxonia; ſed & plerisque Germaniæ locis puniuntur; quæ ſi indicenda veniat, ſanctio Carol. in hunc modum pronunciari jubet, *art. 192.* daß der Verbrecher mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden ſoll.

foro Saxonico? 1. Decollatio.

Alterum ſupplicii genus eſt Suſpen- 37
dium: quod in crucis patibulo olim exercebatur, & mors turpiſſima habebatur. Ac proinde de Domino Jeſu Chriſto, qui pro redemtione ſalutis mundi pependit in cruce, *Matth. 23. 26. 27. Luc. 23. Actor. 2. & 4. Joh. 19. Hebr. 6.* prædictum erat, futurum improborum judicum hunc ſermonem: morte turpiſſima condemnemus eum, *Sap. 2.* Qua pœna affecit Joſua Principes 38
idololatrarum, *Joſ. c. 8. v. 29.* & David ſeptem natos ex genere Saulis, qui occiderat Gabaonitas contra fœdus, ad placandum Dominum, *2. Reg. c. 21.* Quæ pœna crucifixionis atrociſſima fuit; vita ſiquidem cum cruciatu affixionis membrorum cruci diutius trahebatur, & ſuffixi ita fame peribant, nullo in cruciatu ſubveniente. Unde & mos erat aliquando, ſuſpenſorum in cruce frangi crura, ut mors acceleraretur eorum, *Joh. 19. v. 32.*

2. Suſpendium.

Eoque

Digitized by Google

Eoque crucifixionis ſupplicio Romani ante adventum Domini noſtri Jeſu Chriſti, & ante ejus fidem agnitam uſi ſunt, ut meminit Juvenalis, *Satyr. 13.* inquiens:

- - - - - - - - Multi
Committunt eadem diverſo crimina fato.
Ille crucem pretium ſceleris tulit, hic diadema.

39 At poſtea ſuppliciis adempta fuit crux, quia coli & venerari digna, in memoriam ſalutis, ejus inſtrumento humano generi elargitæ a ſummo Deo, per unigeniti filii ſui redemptionem, & adorandam paſſionem, *l. decernimus. 26. C. de epiſc. & cler. §. 1. de monach. in* Auth. Neque enim crucis ſignum depingi vel ſculpi humi patiuntur, ne pedibus conculcare inſtrumentum ſanctæ crucis videamur, *l. un. C. nemin. lic. ſign. Chriſti Salvat.*

40 Surrogata eſt autem in ejusdem locum furca: nam furcis bicornibus, vel triangulatis ſtipitibus, vel arboribus ſuſpenduntur ſcelerati, neque cruci, ut olim, affiguntur membra, ſed laqueo ſuffocantur. Unde & ſuſpendium hodie ſupplicium furcarum, der Galgen, vulgo appellari ſolet, abrogato vocabulo crucifixionis, *l. capitalium. 28. ff. de pæn.* vultque ſanctio Carolina, ut, qui furcæ adjudicatur, e furca publica laqueo, aut catena, ſuſpendatur, & morte plectatur, *art. 192. Ord. crim.* verb. an dem Galgen mit dem Strang oder Ketten vom Leben zum Tode gerichtet werden ſoll.

41 Quod genus ſupplicii in nullo alio crimine, quam furto, moribus noſtris uſurpari conſuevit.

42 Tertium genus pœnarum eſt ſupplicium rotæ, in crimine aſſaſſinii, latrocinii, parricidii, veneficii, ſacrilegii &c. communiter receptum; ubi crura & brachia rei delinquentis rota contunduntur, eoque mortuo, cadaver poſtmodum rotæ affigitur: quod ſupplicium ob criminis atrocitatem ad excitandos & augendos dolores fuit excogitatum. Juſtum namque viſum fuit Imp. Carolo V. in Ordinatione criminali, multis caſibus hanc pœnam decernenti, in omnibus fere membris reos affligi, & cruciatus ſentire.

3. Rota.

43 Quo genere ſupplicii antiquitus etiam Romani uſi fuere. Meminit enim Ammian. Marcell. *l. 14. hiſtor.* Apollinares duos patrem & filium ſub Gallo Cæſare in exilium actos, ad locum, qui Crateras nomine, villam videlicet ſuam, quæ ab Antiochia viceſimo quarto disjungitur lapide, ut mandatum erat, fractis cruribus occiſos. Et ſcribit Cicero *in paraneſi ad M. Fratrem.* M. Mario Gratidiano juſſu Syllæ primum brachia & crura fracta, aures deinde præſectas, & linguam, & naſum, oculos defoſſos, & poſtea caput detruncatum fuiſſe, Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. libr. 31. c. 16. n. 11.*

44 Supplicium hoc rotæ hiſce verbis dictare jubet *ſanctio Carol. crim. d. art. 192.* mit dem Rade durch Zerſtoſſung ſeiner Glieder, vom Leben zum Tode gerichtet, und förder öffentlich darauf geleget werden ſoll.

45 Quartus ſupplicii modus eſt ſubmerſio & ſuffocatio in aquis. Quam apud antiquos etiam uſitatam fuiſſe, probat exemplum Octavii Cæſaris, qui pædagogum, miniſtrosque Caji filii, per occaſionem valetudinis, mortisque ejus ſuperbe avareque in provincia graſſantes, oneratos gravi pondere cervicibus, præcipitavit in flumen, teſte Sueton. *in* Octav. *c. 67.* & Trajanum omnes delatores navibus ſine velis & remis impoſitos, fluctuum miſericordiæ exponi juſſiſſe, refert Plin. *in 1. panegyr. ad Trajanum.*

4. Suffocatio in aquis.

Etſi vero in pluribus criminibus, veluti infanticidio, veneficio, furto &c. delinquentes ſexus muliebris hac pœna affici jubeat Sanctio Carolina, *art. 130. 131. & 159.* ac hiſce formalibus eas condemnari velit, daß ſie mit dem Waſſer vom Leben zum Tode geſtrefft werden ſollen, *art. 192. Ord. crim.* Attamen in Saxonia hodiernis moribus in deſuetudinem abiit hæc pœna, quam unicum ſolummodo delictum, nempe parricidium, adverſus parentes, liberos & conjuges commiſſum, ob ſui atrocitatem & enormitatem retinuit, peculiari tamen ac ſeveriori quodam modo, ut ſcilicet reus una cum cane, vipera, ſimia, vel loco iſtius fele, & gallo gallinaceo, culeo inſutus, in mare vel flumen propinquum projiciatur, & aquis ſuffocetur, juxta ſanctionem *l. un. C. de his, qui par. vel lib. occider. §. alia deinde. Inſt. de publ. jud. l. pen. ff. ad L. Pompej. de parricid.* gloſſ. Landr. *lib. 2. art. 14. verſ.* nun mögſt du ſagen. quæ rationem hujus pœnæ explicat, quam & tradunt Tib. Dec. *in tract. crim. l. 9. c. 16. num. 11. 12. 13. 14.* Joh. Harppr. *in §. 1. Inſt. de publ. jud. n. 18. & ſeqq. & alii.* vid. ſupra *P. 1. qu. 8. & ſeqq.* 46 47

Hocque ſupplicium in crimine parricidii etiamnum hodie practicari, rectiſſime docet, Virg. Pingitz. *qu. 44. num. 6. & ſeqq.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 33. num. 55.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 137. num. 1.* Ant. Gomez *tom. 3. var. reſol. c. 3. n. 3.* Matth. Berlich. *P. 4. concl 6. num. 6.* Dan. Moller. *ad conſtit. El. 3. P. 4. num. 11.* Idque ipſum comprobat non modo practica quotidiana, ſed & manifeſta *Conſt. Elect. Sax. 3. P. 4.* jubens, ſi vel parentes liberos ſuos, vel liberi parentes, vel denique conjunx conjugem occidat, parricidas una cum cane, ſimia, gallo gallinaceo & angue, culeo inſutos in fluvium conjectos ſuffocari. Pronunciantibus in hunc modum quotidie Scabinis: So wird N. N. von wegen ſolcher Verbrechung, ſamt einem Hunde, Hahn, Schlange und einer Katze, an ſtatt eines Affen, in einen Sack geſtecket, ins Waſſer geworffen, und ertråncket, V. R. W. 48

Quintum ſupplicii genus eſt combuſtio; Inter capitales pœnas maxima, *l. capitalium. 28. in pr. ff. de pæn.* hodieque non niſi in delictis atrociſſimis recepta & uſitata; puta, incendio facto, crimine falſæ monetæ, pactionis cum diabolo contractæ, ſodomiæ cum brutis commiſſæ. Quod ſupplicium etiam aliis nationibus antiquitus non fuit ignotum. Necabantur vero igne variis modis homines, ut dum in ollis æreis vel ſartagine ſuccenſis, nudi vel excoriati torrebantur, ut Martyribus legitur in Maccabæis contigiſſe *2. Maccab. 6.* Peryllus vaccam ex ære conſtruxit, quam ad concremandos in ea hoſpites Phalaridi tyranno donavit, qui in eam primum merito tantæ crudelitatis conjecit artificem, Plutarch. *in parall. c. 34.* hinc canit Ovidius *1. de art. amand.* 49 50

5. Combuſtio.

Et Phalaris tauro violentus membra Perylli
Torruit, infelix imbuit auctor opus.

Genus quoque crudele combuſtionis inventum ab Avidio Caſſio; ut a Vulcatio ſcriptum eſt, teſte Petr. Greg. *l. 31. ſyntagm. c. 15. n. 4.* ad Auguſtum Diocletianum. Is enim trabem ſeu ſtipitem octoginta aut centum pedum e materia curabat deligi, tum a ſummo usque ad infimas partes noxios alligabat, eosque in altum erectos incendi atque concremari volebat; ſic ut mul-

Digitized by Google

tos incendio, alios fumi cruciatu necaret. In fornacem etiam comburendos apud aliquas nationes miſſos fuiſſe reos, patet ex hiſtoria *Dan. c.3.*

51 Hodiernis moribus, rei exurendi catervæ ligni imponuntur, & vivi concremantur, atque in cineres rediguntur: prout verba monſtrant juris Sax. *art. 13. l. 2.* **Landr.** ibi: **ſoll man auf einer Horde brennen. ꝛc.** Ideoque Imp. Carol. V. ſententiam condemnatoriam ſimpliciter formari vult, non expreſſo modo comburendi, *art. 192. Ord. crim.* verb. **mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtrafft werden ſoll.** Quæ formalia ſententiis ſuis etiamnum hodie inſerere ſolent Domini Scabini ſupplicium ignis dictitantes, in hunc modum: **So möchte N. N. ſeiner begangenen und bekannten Verbrechung wegen, mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet, und hingerichtet werden.**

52 *6. Diſſectio rei in quatuor partes.* Sextum denique ultimi ſupplicii genus, eſt diſſectio rei in quatuor partes, vulgo **die Viertheilung**, quod omnium ſeveriſſimum eſt, & non niſi in crimine læſæ Majeſtatis exerceri ſolet: rei namque hujus criminis in quatuor partes diſſecantur, atque ad mortem mulctantur, ac poſtea partes cadaveris ſingulæ ſingulis in viis publicis ſuſpenduntur, & defiguntur: de quo ſupplicio ita loquitur Ordinatio criminalis Imp. Caroli V. in *art. 192.* **durch ſeinen gantzen Leib in vier Stücken zerſchnitten, und zerhauen, und alſo zum Tode geſtrafft werden ſoll; und ſollen ſolche Viertheil, auf gemeine vier Weg-Straſſen öffentlich gehangen und geſtecket werden.**

53 Sed rariſſimum hoc ſupplicium eſt, quo nefandiſſimi ac ſceleratiſſimi homines, adverſus perſonam Imperatoriæ Majeſtatis, vel Principes Electores, manu ſua delinquentes, ſolum coërcentur.
54 Etſi enim plurimis adhuc aliis modis committatur crimen læſæ Majeſtatis; iſtud tamen hoc ſupplicio neutiquam coërcetur: ſed pœna tantummodo gladii, aliave mitiori arbitraria punitur, *l. 5. C. ad L. Jul. Majeſt. l. 40.* junct. *l. eorum. 24. ff. de pœn.* Henr. Bocer. *in tr. de crim. læſæ maj. c. 5. n. 109.* Ant. Capyc. *dec. 130. n. 20,* ubi dicit, quod eſſe quis poſſit in crimine læſæ Majeſtatis, qui relegatione ſolum puniatur.

55 Hæcque ipſa ultimorum ſuppliciorum genera ſunt in Imperio Romano-Germanico & foro Saxonico recepta & uſitata, quæ, præterquam quod mortem afferant, & delinquentes e medio tollant, ſeveriore aliquo reatu quandoque accumulari ſolent, quod fit, ſi vel inſignis criminis atrocitas punienda veniat, aut plura maleficia concurrant, vel ſi unum idemque delictum ſæpius
56 reiteratum fuerit. Sicuti enim crimina indifferenter æqualia non ſunt; ita nec ſupplicia paria adhiberi, ſed quandoque ex graviori quodam reatu augeri debent; quemadmodum etiam ob pluralitatem & reiterationem delictorum pœna exaſperanda eſt, *l. 3. C. de epiſc. audient. l. capitalium. 28. §. ſolent. & §. graſſatores. ff. de pœn. l. 3. verſ. ſi plures. ff. de re militar. l. ſervos. 8. C. ad L. Jul. de vi publ. l. 1. ff. de jur. patron. l. quicunque. 4. C. de ſerv. fugit.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 3. q. 23. num. 1.* Hippol. de Marſil. *ſingul. 378. n. 3. & in l. 1. §. quaſtioni. n. 2. & ſeqq. ff. de quaſt.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 21. verſ. fama ſola.* Qua in re multum judicis arbitrio tribuendum eſt, qui, ponderatis & perpenſis cujusque delicti circumſtantiis, num pœna mortis exaſperari debeat, nec ne, pronunciare ſolet. Quod, obſervatis iis, quæ in partibus duabus præcedentibus de pœnis delictorum pleniſſime dicta fuere, facillime facere poterit.

Augmenta autem ſive accidentia, quibus 57
Q. 3. Quibus modis pœna mortis aggraventur?
in Imperio Romano-Germanico, & inprimis in foro Saxon. pœnæ ultimi ſupplicii accumulari & aggravari ſolent, quatuor invenio. Primum augmentum eſt impoſitio trahæ, **die Schleiffung**: quando nempe reus ad pœnam aliquam mortis condemnatus, trahæ impoſitus & illigatus ad locum ſupplicii pertrahitur. *1. Impoſitio trahæ.* Reus namque corio impoſitus, ab equo per vias & plateas ad locum ſupplicii vi quaſi rapitur; quod abſque ingenti cruciatu omnium membrorum fieri nequit. Quod pœnæ augmentum ſi pra- 58
cticandum veniat, Imp. Carol. V. certam pronunciandi formulam præſcribit in *art. 193. Ord. crim.* **Wo durch die vorgemeldte endliche Urthel, einer zum Tode erkannt, beſchloſſen würde, daß der Ubelthäter an die Richtſtatt geſchleiffet werden ſoll, ſo ſollen die nachfolgenden Wörtlein an der andren Urthel, wie obſtehet, auch hangen, alſo lautend: Und ſoll darzu auf die Richtſtatt durch die unvernünfftige Thiere geſchleiffet werden.**

Inprimis vero in foro Sax. huic ſupplicio locus 59
datur, ſi parricidium in fratres, ſorores, aliosve ſanguine aut affinitate conjunctos commiſſum fuerit: quo caſu reum trahæ illigatum, & ad locum ſupplicii raptatum, gladio puniri jubet *Conſt. El. 3. P. 4. §. ult.* ibi: **Wann aber an Brüdern, Schweſtern, oder auch andern nahen Blutsfreunden, oder nahen verwandten Schwägern, unter welchen, vermöge Göttlicher Schrifft, wegen der Blutsfreundſchafft, oder Schwägerſchafft, keine Ehe kan vollzogen werden, ſolcher Mord fürſetzlichen geſchicht; ſo ſoll der Thäter zu der Feymſtatt geſchleiffet, und folgends mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode, wegen ſolcher ſeiner Mißhandlung, gerichtet werden.** Idemque aſſerendum in crimine veneficii & latrocinii, prout patet ex *art. 130. & 137. Ord. crim.*

Secundum augmentum, ſeu modus 60
2. Impoſitio cadaveris rotæ.
exaſperationis ultimi ſupplicii, eſt impoſitio cadaveris rotæ: uſu enim in terris Saxonicis introductum fuit, ut crimine perpetrato, quod alias gladio puniri debet, ob ejusdem enormitatem poſt factam executionem, cadaver rei affigatur rotæ: pronunciantibus ita Scabinis Lipſ. **So mag N. N. ſeiner Verbrechung wegen, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtraffe, und nach vollbrachter** Execution, **der Cörper auf ein Rad geleget und geflochten werden. V. R. W.**
quo modo regulariter pœna gladii exaſperari ſo- 61
let in crimine rapinæ, & homicidii ex propoſito & animo deliberato commiſſi, aliisve caſibus, quibus pœnam gladii ita aggravandam eſſe, circumſtantiæ occurrentes ſuadent.

Etſi enim per augmentum hocce ſupplicii, 62
dolores & cruciatus corporis non accumulentur; ipſa tamen pœna inde haud parum aggravatur; quippe quod reus hoc modo ſepultura privetur, quod ipſum vel ſolum pœnæ loco eſſe poteſt. De quo minus dubitandum, ſi quis leges Romanorum inſpexerit, quibus cautum reperitur: Parentes in calamitatibus relinquentes inſepulti abjiciantur: homicidæ inſepulti abjiciantur. Unde pœnæ lo-

cto habitum fuiſſe, ſepultura poſt mortem aliquem privari, ambigendum prorſus non eſt, Petr. Greg. *in ſyntag. jur. l. 31. c. 27. n. 10.* quo & reſpicit illud, quod Deus in Prophetam, contra præceptum ei datum revertentem & manducantem, ſtatuit, quod non inferretur ejus cadaver in ſepulchrum patrum ejus, *3. Reg. 13. v. 22.*

3. Aduſtio forcipum candentium.

63 Tertium augmentum ultimi ſupplicii, eſt aduſtio forcipum candentium, das Reiſſen mit glüenden Zangen: Etenim ſi crimen tam atrox fuerit commiſſum, ut pœna ſimplex rotæ iſtius coërcitioni haud ſufficere videatur, addi ſolet hoc pœnæ augmentum, ut reus rota jam contundendus, dum vehiculo impoſitus ad deſtinatum executioni peragendæ locum ducitur, forcipibus candentibus aduratur, *Ord. crim. art. 194.* verb. und ſoll darzu vor der endlichen Tödtung öffentlich auf einem Wagen, biß zu der Richt-Statt umgeführet, und der Leib mit glüenden Zangen geriſſen werden.

64 Hocque modo pœna veneficii ac latrocinii, ut plurimum exaſperatur, non ſolum ſi qualitas perſonæ interemptæ aliæque circumſtantiæ hunc rigorem poſtulaverint; ſed ſi & crimina hæc ſæpius reiterata fuerint, prout patet ex *Ord. crim. art. 130.* verb. doch zu mehrer Furcht andern, ſollen ſolche boßhafftige mißthätige Perſonen vor der endlichen Todes-Straffe geſchleifft, oder etliche Griff in ihre Leiber mit glüenden Zangen gegeben werden. ꝛc. & *art. 137.* verb. und mag man in fürgeſetztem Mord, ſo der an hohen trefflichen Perſonen, des Thäters eigen Herrn, zwiſchen Eheleuten, oder nahen geſipten Freunden geſchicht, durch etliche Leibſtraff, als mit Zangenreiſſen, oder Ausſchleiffung vor der endlichen Tödtung, um gröſſer Furcht willen, die Straffe mehren. vid. ſupra *P. 1. qu. 23.* ubi & dixi, quoties aduſtio forcipum candentium fieri ac repeti debeat.

65 Similiter & in crimine infanticidii hoc pœnæ augmentum non infrequens eſt, quando ſcilicet ſæpius iſtud delictum reiteratum fuit, juxta *Ord. crim. art. 131. in fin. pr.* qua de re etiam manifeſta extat *Conſtit. Elect. 3. P. 4.* in verb. und wofern das Kinder umbringen mehr denn einmahl von der verbrechenden Perſon geſchehen, ſo ſoll derſelben ſo viel Zangenriß, als viel ſie Kinder umgebracht, neben obgedachter Straffe zuerkannt werden.

4. Contuſio rotæ, qua prius crura & brachia franguntur, rädern von unten auf.

Quartum denique augmentum, ſolius 66
rotæ ſupplicii proprium eſt, iſtudque haud parum aggravat, & dolores atque cruciatus accumulat: ſi nempe rei crura & brachia rota frangantur, antequam caput vel cor ipſum contundatur; quod vulgo appellari ſolet, von unten auf rädern. Etenim pœna rotæ ſimpliciter indicta, regulariter primo ictu rotæ, caput vel cervix delinquentis concutitur, quo cruciatus abbre-
vientur, & mors rei acceleretur. Quare ſi delicti 67
perpetrati enormitas graviores cruciatus, ſeverioremque pœnam requirat, in tantum ſupplicium rotæ exaſperari poteſt, ut initium iſtius fiat a contuſione membrorum, antequam ipſum caput vel cor, in quo vitæ & animæ ſedes eſt, petatur, quo medio dolores & cruciatus multum aggravari, nemo negare poteſt.

Velut etiam Dn. Scabini ob enormitatem criminis hoc augmentum ſupplicio rotæ quandoque addere ſolent, in b. m. reſpondentes: So möchte er wegen ſolcher Verbrechung, mit dem Rade, jedoch, wann zuvor ihme damit die Glieder, nemlich die Schenckel und Arm, von unten auf zerſtoſſen, vom Leben zum Tode gerichtet und geſtrafft werden, V. R. W. *Prout reſpond. Dn. Scabini ad requiſ. Prat. & Scabin. Freibergenſ. M. Apr. An. 1616.* 68

Vel etiam hiſce formalibus: So möchte *Inquiſit* mit dem Rade von unten auf zerſtoſſen, und alſo vom Leben zum Tode geſtrafft und hingerichtet, und nach vollbrachter *Execution*, der Cörper, andern zum Abſcheu, aufs Rad geleget und geflochten werden, V. R. W. *Commiſſarius Elect. Dresd. M. Jan. An. 1620.* 69

Senat. Magdeburg. M. Apr. A. 1618. 70

QUÆSTIO CXXIX.

De variis Pœnarum corporis afflictivarum Generibus.

S U M M A R I A.

1. *Pœna capitalis quænam dicatur.*
2. *Proprie & in foro Sax. pœna capitalis eſt mortis ſupplicium, n. 3.*
4. *Variæ quondam fuerunt pœnæ corporis afflictivæ Romanis uſitatæ, n. 5. 6. 12.*
7. *Pœna metalli & operis metalli, quomodo differant.*
8. *Triremium pœna ſurrogata eſt in locum pœnæ damnationis in metallum.*
9. *Pœna ſtigmatum qualis fuerit, n. 10.*
11. *Supplicium pro furto nautis in Gallia impoſitum.*
13. *Pœna corporis afflictiva in foro Sax. uſu recepta.*
14. *Fuſtigatio pœna eſt corporis afflictiva, n. 15. 16.*
17. *Ei adjuncta eſt ſemper perpetua relegatio, num. 18. 20.*
19. *Obſervantia Scab. Lipſienſ.*
21. *Quare fuſtigationem ſemper ſequatur relegatio.*
22. *Fuſtigatio quandoque ſeverior, quandoque mitior eſt, n. 23. 24.*
25. *Obſervantia Scab. Lipſienſ.*
26. *Quandoque ex juſta cauſa fuſtigatio mutatur in privatam caſtigationem, quæ virgis in carcere fieri ſolet.*
27. *Sententia Scab. Lipſienſ.*
28. *Abſciſſio duorum digitorum pœna eſt corporis afflictiva.*
29. *Quibus in caſibus hæc pœna habeat locum, num. 30. 31.*
32. *Manus amputatio pœna quoque eſt corporis afflictiva.*
33. *Etiamnum hodie uſitata.*
34. *Semper hæc pœna conjunctam habet perpetuam relegationem.*
35. *Manus debilior amputari debet, qua reus facilius carere poteſt.*
36. *Obſervantia Scab. Lipſienſ.*
37. *Quid, ſi reus non niſi manum unicam habeat.*
38. *Manus amputatio videtur levior pœna fuſtigatione.*

39. Tra-

Digitized by Google

39. Tratto di corda pœna corporis afflictiva, n. 40.
41. Damnatio ad metallum, triremes, aliudve opus publicum, n. 42.
43. Pœna amputationis membri in ſententia poſita, de quonam membro accipi debeat, n. 44.45.46.47.48.
49. Præter pœnas prædictas corporales, in foro Sax. nullum aliud reperitur ſupplicium corporis afflictivum.
50. Numellæ an referantur inter pœnas corporis afflictivas. n. 51.52.53.

DE variis ultimi ſupplicii mortiſque pœnarum generibus dixi, *quæſtione præcedenti;* ultra quæ adhuc alia extant ſupplicia, corporis quidem afflictiva, ſed mortem non afferentia, quæ in ſpecie dicuntur ſupplicia corporis afflictiva non
1 capitalia: Etſi enim me non lateat vocabuli hujus vis & efficacia, in jure civili expreſſa, quæ non minus amiſſionem libertatis aut civitatis, ac vitæ ipſius ademptionem denotat, *l. rei capitalis. 2. l. ſi quis. 6. §. ult. l. capitalium. 28. in pr. ff. de pœn. §. publicorum. 2. Inſt. de publ. judic. l. ſed etſi. 4. ff. ſi quis caut. in jud. l. edicto. 13. ff. de bonor. poſſeſſ. l. 14.*
2 *§. is demum. 3. ff. de bon. libert.* attamen proprie & ſtricte loquendo pœna capitalis non eſt, niſi quæ mortem naturalem, & vitæ ademptionem importat, ſecundum gloſſ. *in l. tranſigere.* verb. *capitali. C. de transact.* Caſp. Valaſc. *in repet. l. imperium. 3. n. 99. ff. de juriſd.* Proſp. Farin. *in pr.*
3 *crim. l. 1. tit. 3. q. 19. n. 2.* Quam notationem nominis maxime probat obſervantia fori Saxon. ubi ea ſolum dicitur pœna capitalis, quæ vitam hominis adimit, Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de quæſt. n. 5. verſ. præſertim jure Saxon.* Dan. Moller. *ad Conſt. Elect. 1. n. 15. P. 4.* Hocque ipſum ſecundum genus pœnarum eſt in foro Saxon. earum ſcilicet, quæ capitales non ſunt, ſed tantummodo corporis afflictivæ; de quibus hoc loco diſpiciendum.
4 Nolo autem referre quaſcunque ac ſingulas pœnarum corporis afflictivarum ſpecies, Romanis aliiſque gentibus uſitatas, puta: damnatio in me-
5 tallum, vincula, verbera, talionem. &c. Inter quas haud minimum fuit ſupplicium damnatio in metallum, vel in opus aliud publicum, *l. aut damnum. 8. § 4. & 6. l. ſunt quidam. 17. in pr. l. 28. in pr. & l. in metall. 36. ff. de pœn. l. ſi in metall. 3. ff. de his, quæ pro non ſcript. l. in metall. 12. ff. de jur. fiſc. l. 1. §.*
6 *ult. ff. de bon. poſſ. contr. tabul.* Quæ tamen pœnæ, nempe metalli & damnatio in publicum opus, ab invicem diſtinguebantur: nam metallorum opus publicum quidem erat, ſed gravius & durius, quam alia opera publica, Proſp. Farin. *in pr. crim. l. 1. tit. 3. q. 19. n. 14.* ad opus ſiquidem metalli pertinebant etiam calcaria, ubi calx coquenda vel excavanda; & ſulphuraria, *l. aut damnum. 8. §. in calcar. ff. de pœn.* fodina ſulphuris, &c. Petr.
7 Greg. *in ſyntagm. jur. univerſ. l. 31. c. 36. n. 2.* Aliter vero diſtinguit *JCtus* Ulpian. inter pœnam metalli, operis metalli & miniſterii metallicorum, differentiam tantum ponens in vinculis; quod, qui in metallum damnantur, gravioribus premantur vinculis; qui in opus metalli, levioribus; in miniſterium vero illi illæve damnantur, qui iſtis ſerviunt, quales ſunt perſonæ, quæ, ut ſerviant metallicis, in tempus vel in perpetuum adjudicantur, in quod & fœminæ damnari ſolebant, ut in ſalinas, id eſt, ad præſtandas operas ſalinis, *d. l. aut damn. 8. §. inter eos. & §. in miniſterium. ff. de pœn.*
8 Cumque poſtea pœna damnationis in metallum ab uſu receſſerit, nulla ei viſa fuit ſimilior, quam pœna triremium, in quibus damnati ad remigandum tenentur vinculis graviſſimis atque catenis, ideoque ejus loco pœnam triremium ſucceſſiſſe, communiter teſtantur *Dd.* ut videre eſt apud Proſp. Far. *d. q. 19. num. 14.* Foller. *in pract. crim.* verb. *pœnis debitis, n. 46.* Jul. Clar. *in pr. §. ult. q. 67. verſ. item damnatio ad metallum. & q. 70. verſ. frequens eſt* Gram. *dec. 32. n. 4. & 5.*
Quo & referri poteſt pœna ſtigmatum, qua 9
veteres utebantur, Jul. Clar. *d. q. 70. in princip.* erant autem ſtigmata notæ, quæ inurebantur delinquentibus, ut conſtaret per ſigna, eos fuiſſe criminum reos, Petr. Greg. *in ſyntagm. jur. l. 31. c. 34.* Nam ſtigmata per ſe ſignum referunt: quæ nec perpetuo ob crimina, ſed & ob alia indicanda inurebantur; veluti Hydrophylaces, aquarum videlicet publici cuſtodes, aquæductuum urbis Regiæ, in manibus ſigno Imperatoris notabantur, ut manifeſti eſſent omnibus, & ita ab uſu, cui deputabantur, non avellerentur, nec angariarum, vel operarum nomine tenerentur, *l. pen. C. de aquæduct. l. 11.* Pariter in Fabricenſibus ſtatutum erat ab Arcadio Cæſare, illorum brachiis ſtigma, hoc eſt, notam publicam infigi, *l. 3. C. de Fabricenſ. lib. 11.* ut latitantes hoc modo ſaltem dignoſci poſſent. Adeoque inuſtio ſtigmatum 10
pro pœna non fuit habita, niſi quando delinquens propterea fuit notatus ſigno, ut de crimine ab ipſo perpetrato conſtare poſſet: quæ tamen pœna poſtea fuit ſublata per *l. ſi quis in metallum. 7. C. de pœn.* Jul. Clar. *d. qu. 70. n. 1.*
Tale quoque videtur eſſe ſupplicium pro furto 11
nautis in Gallia impoſitum, cum quis multoties ſublevatus poſteriori parte corporis ad malum navis, vel aliud lignum adigitur, Tholoſ. *d. lib. 31. ſyntagm. c. 37. num. 6.* ubi & illud Tholoſæ in blaſphemis puniendis frequens eſſe dicit, ut cavea incluſi ſæpius aquæ immergantur, veluti apud nautas funi allegatus in mare projicitur, & ſubtus navim raptatus atque ſublatus denuo ſubmergitur, Thol. *d. l. n. 8.* Novam etiam inuſitatam pœ- 12
nam introduxit Conſtantinus Cæſar, quando juſſit, Lenoni, qui perſuaſit raptori conſentire, liquido plumbo meatus oris claudi, *l. 1. C. de rapt. virgin.* gloſſ. *in Cod. Theodoſ.* Petr. Gregor. *d. c. 37. n. 4.* Ac ſane, quod apud diverſas gentes, aliiſque in terris & regionibus, varia ejuſmodi ſupplicia corporis afflictiva adinventa ac uſu introducta fuerint, negare nequeunt ii, quibus mores regionum atque ſtatuta populorum variorum nota ſunt.
Sed miſſis iis, indicare tantummodo lubet pœ- 13
nas corporis afflictivas, hiſce in terris ac moribus Saxonicis uſitatas, quarum numero quinque habentur: *Fuſtigatio, digitorum abſciſſio, manus amputatio, extenſio membrorum, & condemnatio ad opus aliquod publicum.*

Q. 1. Quanam pœna corporis afflictiva in terris Saxonicis uſu recepta ſint? 1. Fuſtigatio.

Prima pœna corporis afflictiva eſt fu- 14
ſtigatio der Staupenſchlag: quando delinquens per vias & plateas oppidi aut pagi alicujus virgis cæditur; quod genus ſupplicii hodie frequentiſſimum & communiſſimum eſt, ac ſimul grande & atrox, non ſolum propter gravem, quam infert, infamiam; cum non niſi pro turpibus & infamatoriis delictis irrogari ſoleat, *arg. l. ictus fuſtium. 22. ff. de his, qui notant. infam.* ſed & quod maximos

&

Digitized by Google

& ingentes dolores ac cruciatus corpori inferat,
Proſp. Farinac. *in prax. crim. lib. 1. tit. 3. quæſt. 19.
num. 29.*

15 Etſi vero hæc pœna capitalis non ſit, ne qui-
dem de jure civili, ut patet ex *l. 2. ff. de publ. judic.
l. 2. & l. capitalium. 28. ff. de pœn. l. 4. in princ. ff. ſi
quis cation. l. 6. §. 6. de injuſt. rupt.* Joh. Gœdd. *de
contr. ſtipulat. c. 6. conluſ. 12. n. 134.* Jac. Menoch.
de arbitr. jud. quæſt. l. 1. q. 86. n. 15. Jul. Clar. *in pract.
§. ult. q. 70. n. 2.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10.
th. 2. lit. B.* Attamen quin corporalis ſit, ſeu cor-
poris afflictiva, ambigendum prorſus non eſt, &
ſatis hoc experiuntur delinquentes, quorum cor-
pora per hanc pœnam haud abſque ingenti dolore
16 lacerantur, Proſp. Farin. *d. q. 19. n. 29.* Quod &
diſerte probat ſanctio Carol. crim. *art. 196. in pr.*
So eine Perſon durch unzweifliche endliche Uber-
windung, die auch nach laut dieſer unſer Ordnung
geſchehen, an ihrem Leibe, oder Gliedern, peinlich ge-
ſtrafft werden ſoll, daß ſie dennoch beym Leben blei-
ben möge. ꝛc. junct. *verb. art. 198.* öffentlich an
Pranger geſtellet, und förder mit Ruthen ausge-
hauen, auch des Landes, bis auf kündliche Erlaubung
der Obrigkeit, verwieſen werden ſoll. ubi Matth.
Stephan. fuſtigationem inde dictam refert, quia
olim liberi homines fuſtibus corrigebantur ex eod.
crimine, quo ſervi flagris, loris, flagellis, quæ ver-
bera dicebantur ſervilia, *l. 12. ff. de jur. fiſci. l. 7.
§. 1. ff. de injur. & l. 28. §. 2 ff. de pœn.*

17 Circa hanc fuſtigationis pœnam notandum
primo: ei ſemper adjunctum eſſe perpetuum exi-
lium; neque enim virgis publice cæditur ac fuſti-
gatur, qui non ſimul relegatione perpetua punia-
tur; quæ neceſſarium vere adjunctum & conſe-
quens eſt fuſtigationis, ac pars quædam pœnæ
ipſius: unde fit, ut in pœnalibus conſtitutio-
nibus utplurimum fuſtigationi addatur verbis ex-
preſſis perpetua relegatio, ut in *Ord. crim. art 158.*
mit Ruthen ausgehauen, und das Land verboten. ꝛc.
art. 198. mit Ruthen ausgehauen, auch des Landes
verwieſen werden ſoll. ꝛc. *Conſt. Elect. 13. P. 4.* verb.
mit Abhauung der Hand, oder Staupenſchlägen
des Landes ewig verwieſen werden ſollen. *Conſt. 10.*
verb. mit oder ohne Staupenſchlagen zu verweiſſen
ſeyn ſoll. *Conſt. 18.* verb. ewige Verweiſung mit
Staupenſchlagung. *Conſt. 19.* verb. mit Staupen-
ſchlagen ewig verwieſen. *Conſt. 22.* ibi: mit Stau-
penſchlagen unſerer Lande ewig verwieſen werden.
quæ verba itidem habentur in *Conſt. Elect. 24. 25.
26. 28. 29. 31. 32. 33. 35. 40. 41. 42. & 45. d. P. 4.*

18 Quin etſi in quibuſdam conſtitutionibus fuſtiga-
tionis tantummodo fiat mentio, perpetuum ta-
men exilium ſemper ſubintelligi debere, non mi-
nus, ac ſi verbis diſertis hoc expreſſum fuiſſet, cer-
to certius eſt: & in practica fori Saxon. hactenus
hoc ita fuit obſervatum. Quod & perpetua pro-
nunciandi formula in Elect. Sax. Scabin. uſu rece-
pta ſatis comprobat.

19 So wird *Inquiſit* wegen ſolcher ſeiner Verbrechung mit
Staupenſchlägen des Landes ewig billig verwie-
ſen. *Vel:* So wird *Inquiſit* derowegen öffentlich
zur Staupen geſchlagen; und nach ausgeſtandener
Leibes-Straffe, des Landes ewig billig verwieſen.
V. R. W.

20 Nec obſtat, quod hac ratione delinquens du-
plici ac diverſa pœna, criminali atque civili ſimul
coërceatur: quod abſurdum alicui videri poſſit,
*l. ſancimus. 22. C. de pœn. c. ſicut dignum. 6. ext. de
homic. c. ut clericorum 13. X. de vit. & honeſt. cleric.*
Siquidem relegatio hoc loco pro diverſa ac diſtin-
cta aliqua pœna neutiquam habetur, ſed pars eſt
pœnæ fuſtigationis, quæ perpetuam relegationem
ſemper ſibi conjunctam habet. *Tum*, quod cri- 21
mina, pro quibus fuſtigatio infligitur, ſola corpo-
ris coërcitione abſque miſſione in exilium, ceu
reatu in perpetuum duraturo, non ſatis ac ſuffici-
enter puniri viſum fuit; *tum*, ut provincia a malis
ac facinoroſis hominibus purgaretur, quorum vel
ſola converſatio ſcandalum eſſet præbitura, *arg. l.
13. ff. de offic. præſid.*

Deinde licet concedendum ſit, fuſtigationis 22
gradus non dari; unde & indifferenter ac ſimpli-
citer pœnam hanc indicere ſolent Scabini: atta-
men quin judici fas ſit, pro ratione circumſtantia-
rum, criminisque qualitate, vel ſeveriorem, vel
mitiorem fuſtigationem per carnificem infligi fa-
cere reo, ambigendum non eſt. Caveat tamen 23
judex, ne modum rigoris excedat, tantamque ad-
hibeat ſeveritatem, quæ vita prorſus reum privare
queat, contra intentionem Imper. Caroli V. qui
citra mortem delinquentem fuſtigatione puniri
vult: ut patet ex verbis *art. 196. Ord. crim.* welche
Perſon an ihrem Leibe oder Gliedern peinlich ge-
ſtrafft werden ſoll, daß ſie dennoch bey dem Leben
bleiben möge. ꝛc.

Quin & ſi reus infirmus ac debilis ſit, ut abſ- 24
que detrimento vitæ aut ſanitatis, ſeveritatem pœ-
næ ſuſtinere nequeat, ſatius eſſet modicam reo in-
fligere fuſtigationem, quam per indirectum vita
eum privare; unde & fit, ut Domini Scabini
adverſus fœminam, infantem lactantem, pœnam
fuſtigationis decernentes, eam ſic mitigari jube-
ant, ne inde infanti alimentatio detrahatur, in h.
fere m. reſpondentes:

So wird die Gefangene von wegen ſolcher Verbrechung, 25
mit Staupenſchlägen des Landes ewig billig verwieſen;
aber gleichwohl dieſe Leibes-Straffe an ihr dermaſſen
vollſtrecket, damit ihrem Kinde, wofern ſie es ſelbſten
ſtillet, an ſeiner Nahrung kein Abbruch geſchehen möge,
V. R. W.

Tertio, obſervandum & hoc eſt, quod ex juſta 26
& rationabili cauſa pœna fuſtigationis mitigari,
& incaſtigationem, quæ privatim in carcere virgis
fieri ſolet, mutari poſſit; accidit enim ſæpius, ut
judices reos delinquentes per lictorem ſive magi-
ſtrum carceris, vulgo Stockmeiſter, in carcere
virgis coërceri, ac poſtmodum relegari faciant,
præſertim ſi rei ſint minorennes & impuberes, de
quibus ſpes emendationis exiſtit, qui etiam abſ-
que relegatione quandoque taliter coërcentur: Ac
ſane ſi ex cauſa ſufficienti, fuſtigationis pœna pla-
ne remitti poteſt, relicta ſolummodo pœna rele-
gationis perpetuæ; uti quotidie hoc practicari vi-
demus; certe quin mitigari, & in pœnam levio-
rem mutari poſſit, minus dubium eſſe videtur.

Velut in Elect. Sax. Scabinatu ſæpius ita pronunciatum me- 27
mini: So wird er nach Geſtalt ſeiner Verbrechung im
Gefängniß mit Ruthen billig gezüchtiget, und hernach
des Landes ewig verwieſen, V. R. W. *Jud. Præfecturæ*
in Auerbach, *M. Febr. A. 1595.*
Quæſt. Ilenburgenſi, M. Sept. A. 1615.
Conſiliarius Dom. Comitis in Sonnewalda, *M. Mart.
A. 1626.*
Quæſt. VVurz. M. Febr. A. 1604.
Chriſt. a Graffendorff, *M. Jan. A. 1619.*

Altera pœna corporis afflictiva in per- 28
juros eſt ſtatuta, abſciſſio nempe duorum *2. Abſciſſio*
digitorum, quibus erectis juramentum fuit *duorum di-*
præſtitum; de qua pœna agit *Ord. crim. art. 107.* *gitorum.*
& 108. Conſt. Elect. 48. in pr. P. 4. Quæ tamen 29
pœna non niſi in caſibus duobus obtinet; *primo*,

quando quis in judicio, juramento a judice delato, conceptis verbis pecuniæ nomine, vel lucri alterius gratia, quo id ſuum in commodum cedat, pejerat, quem ad reſtitutionem pecuniæ obligat, infamia notat, ipſique digitos, quibus juramentum præſtitum fuit, amputari jubet *Ord. crim. d. art. 107.* Welcher vor Richter oder Gerichte einen gelehrten Meineyd ſchweret, ſo derſelbige Eyd zeitlich Guth anbrifft, das in des, der alſo fälſchlich geſchworen hat, Nutz kommen, der iſt zuförderſt ſchuldig, wo er das vermag, ſolch fälſchlich abgeſchworen Guth dem Verletzten wieder zuzukehren, ſoll auch darzu verleumbd, und aller Ehren entſetzt ſeyn. Und nachdeme im heiligen Reiche ein gemeiner Gebrauch iſt, ſolchen falſchen Schwerern die zween Finger, damit ſie geſchworen haben, abzuhauen, dieſelbe gemeine gewöhnliche Leibes-
30 Straffe wollen wir auch nicht ändern. *Deinde*, ſi quis urphedam, vel cautionem juratam de non redeundo, ſi nempe fuerit relegatus; aut de non ulciſcendo carceris injuriam, ruperit, fregerit, antequam ſe a juramento abſolvi fecerit, *Ord. crim. art. 108.* ibi: ſo aber einer einen Urphede mit Sachen, darum er das Leben nicht verwircket hat, fürſetzlichen und freventlichen verbreche, der ſoll, als ein Meineydiger, mit Abhauung der Hand, oder Finger und anderen, wie in nechſtobgemeldtem Articul berühret, geſtrafft werden. idemque fere habetur in *Conſt. Elect. 48. P. 4.* quæ ſpecialiter agit de pœna eorum, qui relegati contra juramentum præſtitum revertuntur.

31 Extra hoſce vero duos caſus, ne quidem ob perjurium commiſſum, pœna hæc abſciſſionis digitorum reo eſt irroganda: quamvis pœnam extraordinariam relegationis, carceris, aut mulctam pecuniariam, perjurus haudquaquam effugere poterit, Virg. Pingitz. *quaſt. 30. n. 19.* Hartm. Piſtor. *obſerv. 150. n. 5.* Joh. Schneidw. *in §. item ſi quis. n. 123. Inſt. de action.* Nic. Reuſner. *lib. 3. dec. 2. num. 82.* Matth. Stephan. *in addit. ad art. 107. Ordin. crimin.* Fichard. *vol. 2. conſil. 148. n. 5.* vid. ſupra *P. 1. qu. 46. n. 43. & ſeqq.*

32 Tertia pœna corporis afflictiva in foro Sax. eſt manus amputatio, die Abhauung der Fauſt. de qua an etiamnum uſitata ſit, a quibusdam fuit dubitatum, atteſtante Chil. König *in proc. p. 138.* §. begebe es ſich aber. &c. ubi dicit, daß von wegen böslicher Verwundung, die Abhauung der Hand, bevor nach Sächſiſchen Rechten, itzo nicht mehr in Ubung ſtehet.

3. Manus amputatio.

33 At contrarium patet ex *Ord. crim. Car. V. Imper. art. 159.* verb. oder Abhauung einer Hand, oder einer andern dergleichen ſchweren Leibes-Straffe, geſtrafft werden ſoll. tantumque abeſt, in foro Sax. hanc pœnam uſu abrogatam eſſe, ut eam infligi expreſſe jubeat jus Sax. Landr. *lib. 2. art. 16.* verb. wer den andern lähmet oder verwundet, wird er des überwunden, man ſchlägt ihm die Hand ab. & *lib. 3. art. 50.* wo ein Mann ſeinen Leib oder ſeine Hand verwircket. &c. quo & faciunt verba *Conſt. Elect. 8.* als mit Fauſt-abhauen, Staupenſchlagen. &c. *P. 4.* qualia etiam habentur verba in *Conſt. 11. Conſt. 12. & Conſt. 13. dict. P. 4.* Unde luculenter patet, pœnam hanc etiamnum hodie optimo jure infligi; *Quod & practica Elect. Saxon. Scabinatus ſufficienter probat.*

34 Circa hanc pœnam notandum *primo*, ei ſemper conjunctam eſſe perpetuam relegationem, nec unquam manus amputationem alicui indictam memini, qui non ſimul in perpetuum ire exilium juſſus fuiſſet: perinde ac fuſtigationi relegatio perpetua ſemper adhæret. Quare quod de fuſtigatione, eique annexa relegatione perpetua dixi, iſtud quoque ad manus amputationem extendi velim: quippe hæ pœnæ æquiparantur, ac ſæpius conjunguntur, earumque electio judicis arbitrio & diſcretioni committitur, *ut Conſt. El. 8. Conſt. 11. Conſt. 12. & Conſt. 13.* ibi: mit Abhauung der Hand, oder Staupenſchlagen, des Landes ewig verwieſen werden ſollen. *P. 4.* vid. ſupra *P. 1. quaſt. 40. n. 45.*

Deinde, indicta hac pœna, non niſi una manus amputari debet, nempe ea, quæ debilior eſt, quaque reus facilius carere poteſt, juxta ſententiam Jul. Clar. *in pract. §. ult. quaſt. 69. n. 4.* ubi dicit, ſi condemnatus habeat unam manum bonam, & alteram aridam, debebit ei amputari manus arida. vid. ſupra *P. 1. qu. 40. n. 43.* 35

Quam ſententiam Julii Clari *in pronunciando ſequimur quotidie in Elect. Sax. Scabinatu, in h. m. reſpondentes:* So möchte er, von wegen ſolcher ſeiner Verbrechung, mit Abhauung einer Fauſt, der er am beſten entrathen kan, des Landes ewig verwieſen werden, V. R. W. 36

At quid, ſi is, cui manus amputanda eſt, non niſi unicam manum habeat, num hæc ipſi amputari debet? Nimis rigoroſum forſan hoc eſſet; quare hoc caſu pœnam hanc reo prorſus remittendam, vel in aliam commutandam eſſe, rectiſſime docent Hartm. Piſtor. *obſerv. 158. n. 3.* & Jul. Clar. *in pract. §. ult. quaſt. 69. n. 5.* vid. ſupra *P. 1. quaſt. 40. n. 47.* Ac certe æquum videtur, fuſtigationis pœnam huic irrogari, cui manus amputari nequit, propter æqualitatem, quam hancce pœnam cum illa habere, modo dixi. 37

Tertio, ſcitu & hoc dignum eſt, quod, licet manus amputatio fuſtigationi æquipararetur; hæc tamen famam & exiſtimationem alicujus magis lædere videatur, quam illa; quod quamvis rationem probabilem forſan non habeat, opinione tamen communi firmatum eſt, ac vix aliquem conditionis non adeo vulgaris reperiri credo, qui manus abſciſſionem pati mallet, quam fuſtigationem ignominioſam ſuſtinere. Unde & factum, quod, ſi pœna fuſtigationis imponenda veniat nobili aut militi, Scabini ſæpius in pœnam amputationis manus eam transmutare, vel haſce duas pœnas conjungere, earumque alterutram, quam reus effugere maluerit, ipſi infligere jubeant. 38

In h. m. So wird der Gefangene *I.* von *VV.* willkührlichen mit Staupenſchlägen oder mit Abhauung einer Fauſt, die er am beſten entrathen kan, des Landes ewig verwieſen, V. R. W. *Ad requiſ. D. Andr.* Talling in Eißleben, *M. Dec. A. 1631.*

Quarta pœna corporis afflictiva, eſt membrorum extenſio: quam vulgo Italico idiomate tratto di corda appellitare ſolent; inventa namque eſt hæc pœna ab Italis, quibus etiamnum uſitatiſſima eſt, & inde quoque ad Germanos pervenit. Dubito tamen, an hoc genus ſupplicii in Germania alibi etiam, quam in Electoratu Saxoniæ, uſu receptum ſit; nec in terris Saxonicis delinquentibus indifferenter hæc pœna irrogatur, ſed fures piſcium tantummodo hoc ſupplicio coërcentur, quo unico caſu reos, qui in flumine alieno piſcari deprehenſi fuerint, arbitrarie vel relegatione aut tratto di corda ad unum, duos, pluresve gradus, quandoque etiam fuſtigatione 39

4. Tratto di Corda.

Digitized by Google

tione puniri, voluit Illuſtriſſimus Elector Sax. D. Auguſtus, edita hac de re peculiari conſtitutione, quæ *octava eſt earum, quæ publice edita non ſunt.* in
40 verb. da iemands wer der auch wäre. ꝛc. Unde haud obſcure quoque colligere licet, pœnam hancce mitiorem haberi fuſtigatione, illi tamen æquiparari, ſi ad duos, tres vel quatuor gradus inſtituatur; quod quando fieri debeat, demonſtratum fuit ſupra, ubi de pœna in fures piſcium ſtatuta dixi. vid. ſupra *P. 2. q. 84. n. 84.*

5. Damnatio ad triremes, metallum, vel aliud opus publicum?

41 Quinta denique pœna corporis afflictiva, eſt damnatio ad triremes, metallum, vel opus aliud publicum. Quod ſupplicium, perinde ac Tratto di Corda, in Electoratu Saxoniæ ſolum adverſus piſcium fures receptum eſt, ſi hi nempe ob hoc crimen relegati, reverſi, & contra præſtitam urphedam denuo piſcati fuerint: prout clara eſt ſanctio Elector. in *d. Conſt. 8. publice non edita:* Wenn aber der, oder dieſelbigen, ſo neben obgeſetzter Straffe unſers Landes verwieſen, daſſelbige nicht allein ihrem geſchwornen Eyd zuwider wiederum berühren, ſondern auch in unſerm und unſerer Lande gehegten Waſſern und Bächen fiſchen würden; dieſelbigen ſollen mit der Straffe des ewigen Gefängniſſes, oder mit ewiger Verdammung auf Galleen, in Metalle, oder ſtetswährende Arbeit belegt, und ſolcher Straffen eine wider ſie unverzüglich fürgenommen und exequiret werden.

42 Etſi vero conſtitutio hæc quadruplicis pœnæ mentionem faciat, puta, carceris perpetui, triremium, metalli, vel operis publici, harumque alterutram eligere jubeat judicem; attamen quia pœna metalli & triremium hiſce in terris, quod ego ſciam, nunquam practicata fuit, ſatius eſſet, ſi caſus ejusmodi contingeret, delinquentem vel ad carceres perpetuos, vel opus aliquod publicum condemnari, quam pœnam hiſce in terris incognitam introduci.

Q. 1. Pœna amputationis membri in ſententiam poſita, de quonam membro accipi debeat?

43 Cæterum quæritur hic: *An præter pœnas corporales hactenus enumeratas, nullum aliud reſtet ſupplicium corporis afflictivum, quod in foro Sax. uſu ſit receptum?* Rationem namque dubitandi præbet, quod non modo digitorum & manus abſciſſio, ſed & reliquorum membrorum amputatio, de jure communi in pœnam delinquentibus ſtatuta ſit; unde quæſtio inter interpretes orta eſt: quando pœna amputationis membri a judice in ſententia appoſita fuit, non expreſſo membro, quod amputari debeat, de quo membro hoc ſit accipiendum?

44 Nam Baldus *in l. data opera. C. qui accuſar. non poſſ.* ejusque ſequaces quamplurimi dicunt, membro non expreſſo, pœnam amputationis membri
45 intelligi debere de amputatione manus. Alii vero, inter quos etiam Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 3. quæſt. 19. n. 25.* deciſionem hujus quæſtionis deſumunt ex ratione delicti, pro quo pœna talis reperitur impoſita, ita ut, ſi delictum commiſſum ſit ambulando, amputatio membri in ſententia appoſita debeat intelligi de abſciſſione pedis; ſi loquendo, de lingua; ſi ſcribendo, de manu dextera; quod ſi vero cum omni membro perpetratum fuerit delictum, arbitrio judicis committendum ſit, de quo membro ſententiam intelligere, quodque reo amputari facere velit, ita tamen, ut per iſtud arbitrium minus diminuatur, *arg. l. ſi præſes. 32. ff. de pœn.* ex quo infert Joh. Bolognet. *in l. imperium. n. 70. ff. de juriſdict. omn. judic.* ſi reus condemnatus in amputationem membri eſſe pictor, vel muſicus, poſſe eum impetrare, ut pes ſibi amputaretur, tanquam minoris præjudicii. Hinc 46
& *ſanctio Carolina* præter digitos atque manus, aliorum quoque membrorum facit mentionem, quæ Imper. Carolus V. non modo amputari permittit; ſed & formulas certas præſcribit, ad easque judices in decernenda earum amputatione obſtringit, *Ord. crimin. art. 198.* ibi: öffentlich an Pranger oder Hals-Eiſen geſtellet, die Zunge abgeſchnitten, und darzu bis auf Erlaubung der Obrigkeit, aus dem Lande verwieſen werden ſoll. & paulo poſt: öffentlich an Pranger geſtellet, beyde Ohren abgeſchnitten, und des Landes biß auf kündliche Erlaubung der Obrigkeit, verweiſt werden ſoll. ꝛc. quo & faciunt verba *articul. 196.* an ihrem Leibe, oder Gliedern, peinlich geſtrafft werden ſoll. quæ cum generalia ſint, utique & generaliter accipi, & de omnibus indifferenter ac quibuscunque corporis humani membris intelligi debent. Ut ſic ambigendum non ſit, quin & juxta ſanctionem Carolinam reliquorum membrorum amputatione delinquens puniri queat.

Ac ſi in ſpecie pœnam blaſphemiæ allegare 47
liceat, negari certe nequit, blaſphematores non ſolum mortis ſupplicio, ſed & ex noviſſimis Imperii Conſtitutionibus, alia pœna corporis afflictiva puniri, quæ abſque dubio nulla alia eſt, quam membrorum mutilatio: prout liquet ex verbis *receſſ. Imp. Aug. de An. 1548. ſub tit.* von den Gotteslaſterungen. *verſ.* nemlich ſo iemands. ibi: der ſoll am Leben, oder mit Benehmung etlicher Glieder, wie ſichs nach Gelegenheit der Perſonen, und geübter Gotteslaſterung, auch Ordnung der Rechte, eigenet und gebühret; peinlich geſtrafft werden. ꝛc.
Quin & in terris Saxonicis prædictam ſanctionem 48
Imperii receptam, eandemque pœnam mutilationis membrorum blaſphemis irrogandam eſſe, probat *Ordinatio provinc. Illuſtriſſ. Elector. Saxon. D. Mauritii. de A. 1550. poſt pr. tit.* von Gotteslaſtern, Fluchen und Schweren, ibi: daß der am Leben, oder mit Benehmung etlicher Glieder, peinlich ſoll geſtrafft werden; darnach ſich ein ieder wiſſe zu richten. nec eſt, quod quis poſſet regerere, quæ in genere de mutilatione membrorum ibidem dicta fuere, ea ad manus amputationem in ſpecie reſtringenda eſſe; tantum enim abeſt, hanc explicationem ſubſiſtere, ut & menti Illuſtriſſimi Electoris D. Auguſti expreſſe repugnet, qui verba receſſ. Imper. de lingua, qua delictum blaſphemiæ committitur, intelligi vult, in *Conſt. Elect. 1. P. 4.* ibi: iedoch mit dieſer Erklärung, daß die Wörter (oder Benehmung etlicher Glieder) auf die Zunge, damit ſolche Läſterung verwircket, zu verſtehen ſeyn.

Verum enim vero, licet hæc legibus conſtituta fuerint, ac quondam ita obtinuerint; attamen in terris Saxonicis hodie prorſus in deſuetudinem abierunt, ſurrogata in locum abſciſſionis linguæ fuſtigatione cum perpetua relegatione, qua utplurimum blaſphematores coërcentur, vid. ſupra *P. 1. quæſt. 45. num. 21.* ut aſſerere nil quicquam verear, præter pœnas antea relatas, in foro Saxon. alia corporis afflictiva ſupplicia haud reperiri. 49

Sed quid de numellis habendum, von Pranger und Hals-Eiſen, *anne & hæ inter pœnas corporis afflictivas erunt connumerandæ?* Quod forſan exiſtimare quis poſſet; ſiquidem negari vix poterit, quin 50

Q. 3. An numellæ referantur

Digitized by Google

inter pœnas corporis afflictivas? quin corpus rei, qui ad numellas ſiſtitur, aliquo modo affligatur, gloſſ. *art. 59.* Weichb. Matth. Coler. *P. 2. dec. 240. n. 3.* ubi dicit, numellas connumerari inter genera pœnarum corporalium, & ad inſtar furcarum eſſe inventa, ad eum finem, quo facinoroſi homines iſtis pœnis mediantibus, condemnentur pro delictorum qualitatibus. Idemque ex identitate rationis aſſerendum videtur de pœna illa, qua delinquentes coguntur in conſpectu populi lapidem vel in collo, vel in manu circumferre, Frid. Penſold. *in addit. ad Matth. Coler. d. deciſ. 240. n. 6.*

51 At infirma eſt hæc ratio, ex qua ſi concludendum, numellas eſſe pœnam corporis afflictivam, propterea, quod qer eas corpus rei aliquatenus affligatur, vix pœna dari poterit, quæ corporis afflictiva non ſit. Etenim carceris quoque ac relegationis pœna corpus aliquo modo affici, neminem fugit: quas tamen pœnas corporales eſſe, vix unquam quiſpiam affirmaverit. Veriſſimum itaque eſt, illas ſolummodo pœnas corporis eſſe afflictivas, quibus principaliter & directe corpus affligitur, non etiam per indirectum: Quare cum nec per numellas, nec per lapidem, qui collo rei ignominiæ cauſa apponitur, directe corpus rei affligatur; utique nec inter pœnas corporales hæ erunt referendæ: Quod tanto magis verum eſt, quanto certius, numellas non tam pœnam, quam ſignum juriſdictionale eſſe, ac præparatorium quoddam pœnæ irrogandæ, prout patet ex *Ord. Car.* quæ ad numellas ſiſtere jubet reos, quibus pœna corporis afflictiva irroganda eſt, in *art. 189.* ibi: öffentlich an Pranger geſtellet, und fördert mit Ruthen ausgehauen. ꝛc.

(margin: 52, 53)

QUÆSTIO CXXX.

De Pœnis Civilibus, ac in ſpecie de Pœna Relegationis.

SUMMARIA.

1. *Pœnæ civiles quænam ſint.*
2. *Mulcta pecuniaria præ omnibus aliis hodie eſt uſitatiſſima, n. 3.*
4. *Maxime in delictis arbitrariis.*
5. *In mulcta pecuniaria, certa ſumma pecuniæ eſt exprimenda.*
6. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
7. *Confiſcatio bonorum quando locum habeat.*
8. *Carcer hodie pœna eſt, n. 9.*
10. *Qualis eſſe debeat, n. 11.*
12. *Detruſio in monaſterium qualis ſit pœna.*
13. *Relegatio pœna civilis; & quotuplex ſit, n. 15.*
14. *Deportatio in locum aquæ & ignis interdictionis ſucceſſit.*
16. *Indicta relegatione indefinite, reus in perpetuum debet relegari, n. 17. 18.*
19. *Sententia Scab. Lipſ.*
20. *Quando Scabini in ſententiis tempus relegationis definire ſoleant.*
21. *Relegationis effectus quiſnam ſit.*
22. *Provinciæ dominus ex tota provincia reum relegat.*
23. *Relegatus ex territorio unius principis, ex alterius principis provincia bannitus non cenſetur.*
24. *De civitate aliqua relegatus, an de tota provincia bannitus cenſeatur, n. 25. 26.*
27. *Quid juris in foro Sax.*
28. *In Electoratu Sax. relegatus a nobili quopiam ex toto Electoratu bannitus eſt.*
29. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
30. *Quod & procedit in comitatu Hennebergico, ex quo relegatus ex univerſis ditionibus Ducum Sax. bannitus habetur.*
31. *Sententia Scab. Lipſ.*
32. *Aliter res ſeſe habet extra Electoratum Sax.*
33. *Reſponſa Scab. Lipſ.*
34. *Bannitus ex Electoratu Saxon. an ſit relegatus ex epiſcopatibus, Martisburgenſi, Miſnenſi & Numburgenſi, n. 35.*
36. *Sententia Scab. Lipſ.*
37. *Bannitus ex epiſcopatu an ſit relegatus ex toto Electoratu Sax.*
38. *Quomodo procedendum adverſus reum, qui relegatus non vult emigrare, nec urphedam præſtare, n. 41.*
39. *Sententia Scab. Lipſ. n. 40. 42. 43.*
44. *Mulier num teneatur ſequi virum bannitum ex ſuo delicto, n. 45. 46. 47.*
48. *Sententia Scab. Lipſ.*
49. *Relegati non debent notari ſigno in fronte inuſto, n. 50. 51.*
52. *Relegati non perdunt jura civitatis, n. 53.*
54. *Sententia Scab. Lipſ.*
55. *Quandoque reus relegatur ex certo tantummodo pago.*
56. *Relegationi ſimilis eſt impoſitio venditionis ac migrationis ex pago.*
57. *Sententia Scab. Lipſ.*

1 HActenus de duplici pœnarum genere dixi, nempe de pœnis capitalibus & corporalibus, quibus vel vita tollitur, vel ſalva ea, corpus rei tantummodo affligitur: ſupereſt tertium genus pœnarum; earum ſcilicet, quæ nec vitam adimunt, nec corpori directe afflictionem inferunt, ac propterea pœnæ civiles dicuntur, in foro Sax. Bürgliche Straffen. Quarum tres potiſſimum uſu hodie ſunt receptæ.

2 *1. Mulcta pecuniaria.* Prima pœna civilis eſt mulcta pecuniaria, Geld-Buſſe oder Geld-Straffe. Quæ præ omnibus aliis hodie eſt uſitatiſſima, tam in foro ſeculari, quam eccleſiaſtico, Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 3. q. 19. n. 51.* nam in foro ſeculari judices in extraordinariis & arbitrariis potiſſimum criminibus, vel quando ex cauſa recedunt ab ordinaria criminis pœna, communiter ſolent pœnas pecuniarias, aliquando magnas, aliquando vero leviores, pro delictorum & delinquentium qualitate, imponere. In foro autem eccleſiaſtico epiſcopi quoque fiſcum habent, ac propterea etiam judices eccleſiaſtici imponere poſſunt pœnas pecuniarias, præſertim in uſus pios convertendas, Felin. *in c. cæterum. de offic. ord.* Far. *d. q. 19. n. 51.* Hinc & in plurimis Ordin. criminalis Carolinæ articulis mulcta pecuniaria exprimitur hiſce verbis: ſollen am Leib oder Gut geſtrafft werden. ut cuivis ſanctionem Carolinam legenti obvium eſt. Inprimis autem in delictis arbitrariis hæc pœna irrogari ſolet, quando nempe certa aliqua pœna pro delicto quopiam lege definita non eſt, ſed judicis arbitrio relinquitur, quam pœnam

Digitized by Google

nam reo delinquenti indicere velit: tum enim judex pro qualitate facti, & conditione perſonæ, vel carceris, vel relegationis pœnam, aut etiam mulctam pecuniariam, tuto eligere poteſt. Unde in Conſtitutionibus Electoralibus hæ pœnæ communiter conjunguntur, electione magiſtratui relicta, ut *Conſt. 1. P. 4.* am Gelde oder mit Gefängniß. *Conſt. 7.* ſondern in willkührliche Geld-Buſſe, Gefängniß, oder Verweiſung verurtheilet werden. *Conſt. 8.* ibi: Verweiſung, Gefängniß, oder einer Geld-Buße möchte geſtrafft und verurtheilet werden. ꝛc. *Conſt. 9.* verb. ſoll mit einer ziemlichen Geld-Buße, Gefängniß, oder aber nach Gelegenheit der Sache und Perſonen, mit Landes-Verweiſung geſtraffet werden. & in aliis quamplurimis *Conſt. Elect. d. P. 4.* Quod nec abſque ratione ſingulari factum; etenim, quum ſæpius accidat, ut reus ob inopiam mulctam pecuniariam ſolvere nequeat, loco ejusdem carceris vel relegationis pœna plecti debet: ne crimen maneat impunitum.

5 Obſervandum tamen hic eſt, quod judex mulctam pecuniariam imponens, eam ſtatim æſtimare, certamque pecuniæ ſummam diſerte exprimere debeat; in qua æſtimatione non ſolum qualitas criminis, ſed potiſſimum facultates rei delinquentis attendendæ ſunt, & ſecundum eas mulcta definienda: quum pauper mulcta unius thaleri gravius puniatur, quam ſi is, qui bonis abundat, in mulctam 20. thalerorum condemnetur.

6 *Hinc Scabini mulctam pecuniariam decernentes, ſi de facultatibus rei ipſis non conſtet, in h. m. pronunciare ſolent:* So wird *N. N.* wegen ſolcher Verbrechung, um eine ziemliche Geld-Buße, ſeinem Vermögen nach, jedoch, daß ſich dieſelbe über *N. N.* fl. nicht erſtrecke, in Straffe genommen, V. R. W.

Quandoque etiam æſtimationem mulctæ Superioris Magiſtratus arbitrio committunt, ita reſpondentes: So wird er um eine tapffere (oder ziemliche) Geld-Buße, ſeinem Vermögen nach, in Straffe genommen. ꝛc. V. R. W. *Hæ enim duo verba ita ab invicem diſtinguunt, ut vocula* (tapffere) magnam ac ingentem pecuniæ mulctam; *altera autem vocula* (ziemliche) modicam pœnam *denotet.*

Pro ratione quoque circumſtantiarum, mulctam ad pios uſus conferendam eſſe, pronunciant: Um eine Geld-Buſſe, zu milden Sachen anzuwenden. *Quod maxime faciunt, quando judex pecunia rei fiſcum locupletare ſtudet, propriumque commodum inde quærit.*

7 Poſſet etiam haud inconvenienter forſan huc referri confiſcatio bonorum, quæ, crimine læſæ majeſtatis commiſſo, reo auferuntur, & fiſco applicantur, excluſis ejus liberis, *l. ult. ff. ad L. Jul. majeſt. l. 9. l. 6. l. 7. & l. ult. C. eod. tit. l. donationes. 31. §. ult. ff. de donat. l. 76. §. ult. ff. de legat. 2. l. 1. C. de bon. libert. Aur. Bull. Car. V. Imp. tit. 24.* verb. ſo ſoll derſelbige, als der an der Majeſtät ſchuldig, mit dem Schwerdt geſtrafft; und alle ſeine Güter unſerm Fiſco zugeeignet werden. *Ord. crim. Carol. V. Imper. art. 218.* verb. item: An etlichen Orten, ſo ein Ubelthäter auſſerhalb des Laſters unſer beleidigten Majeſtät, oder ſonſt in andern Fällen, ſo der Ubelthäter Leib und Guts nicht verwircket, vom Leben zum Tode geſtraffet werden; Weib und Kinder an Bettel-Stab, und das Guth dem Herrn zugewieſen. ꝛc. At confiſcatio hæc pœna quædam peculiaris non eſt, ſed pars ſupplicii iſtius, quo rei majeſtatis coërcentur: extra hoc namque crimen, in Imperio Romano-Germanico confiſcatio bonorum plane abrogata eſt, *d. art. 218. Ord. crim.*

Altera pœna civilis carcer eſt: quo delinquentes hodie non minus, ac mulcta pecuniaria, vel relegatione coërcentur: ſcio equidem, carceres regulariter ad detinendos homines, non etiam ad puniendos aut excruciandos eos haberi, ut dicit Imper. Conſtant. in *l. 1. C. de cuſtod. reor.* & *JCtus* Ulpian. in *l. aut damnum. §. ſolent. ff. de pœn.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. § ult. q. 70. verſ. pœna autem.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. quæſt. lib. 2. caſ. 305. n. 2.* quo & verba Imp. Car. V. reſpiciunt in *Ord. crim. art. 11.* daß die Gefängniß zu Behaltung, und nicht zu ſchwerer gefährlicher Peinigung ſoll gemacht werden. ꝛc. 8 *2. Pœna carceris?*

Attamen præter hunc finem carceris principalem atque primævum, uſus adhuc alium introduxit, nempe coërcitionem; hodie namque carcere etiam delinquentes puniri, non modo omnibus notiſſimum eſt, & praxi quotidiana confirmatum; ſed & diſertis verbis Imp. Car. V. probatur in *Ord. crim. art. 157.* ſoll mit dem Kercker geſtrafft werden. & *art. 216. in pr.* der ſoll im Kercker alſo lang geſtraffet werden. ꝛc. *& alibi.* Quin & carcerem in terris Sax. pœnam eſſe, ex infinitis Elector Sax. conſtitutionibus, ordinationibus atque reſcriptis confirmari poſſet, quæ in re tam clara atque aperta allegare ſupervacaneum eſt. vid. ſup. *q. 111. n 64.* 9

Caveant tamen judices, ne miſeros reos detrudant in carceres horribiles atque immundos, haud abſque vitæ detrimento atque periculo, ac per id anſam, delictum majus etiam in ſeipſum perpetrandi, delinquenti præbeant, Auct. *diſcurſ.* vom Juſtitienwerck. *pag. 58.* Vent. de Valent. *in partben. litigioſ. l. 1. c. 14. n. 26.* 10

Sed talis carcer eſſe debet, ut captivus in eo vivere, aëreque frui queat, Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 4. q. 27. n. 96.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 7. n. 9.* Jac. Menoch. *de arbit. l. 2. caſ. 305. num. 2.* Matth. Steph. *in not. ad art. 11. n. 6. Ord. crim. Car.* Bonif. de Vitalin. *in tit. de carc. privat. 2. verſ. nec debet. &c.* vide ſupra *quæſt. 111. n. 44.* ubi etiam de pœna carceris perpetui dixi *n. 56.* 11

Huc etiam referri poteſt pœna detruſionis in monaſterium, qua puniuntur fœminæ adulteræ, quæ, ſi eas intra biennium viri recipere noluerint, vel, priusquam eas reducerent, mortui fuerint, monaſtico habitu aſſumpto, perpetuo in monaſterio permanere coguntur, juxta ſanctionem Imper. Juſtiniani in *Nov. 134. c. 10.* Auth. *ſed hodie. C. ad L. Jul. de adult.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. ad L. Jul. de adult. n. 19.* Petr. Heig. *l. 2. qu. 29. n. 70.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. adulterium. n. 7.* Quæ tamen pœna hodie in terris reformatarum eccleſiarum, monaſteriis abrogatis, in uſu eſſe deſiit, ſubſtituta in ejusdem locum fuſtigatione cum perpetua relegatione, Heig. *d. q. 29. n. 72.* Weſenb. *d. l. n. 19.* Joh. a Beuſt. *de jur. connub. P. 2. c. 18. verſ. veteres Scabini. &c.* Virg. Pingitz. *q. 45. n. 2.* 12

Tertia denique pœna civilis eſt, relegatio, die Landes-Verweiſung. *l. relegati. 4. & l. relegatus. 14. in pr. & §. magna. 1. ff. de interdict. & releg. l. ſi quis. 6. §. ult. & l. 28. §. 1. & §. 13. ff. de pœn. l. publicorum. 2. ff. de publ. judic.* Cui quondam ſimilis erat deportatio, quæ & jus civitatis tollebat, *§. minor. 2. Inſtit. de capit. deminut. l. inter pœnas. 6. in pr. & l. deportatus. 15. ff. de interdict. & relegat.* Ant. Govean. *2. var. lect. 11.* Herm. Vultej. *c. 12. diſcept. ſcholaſt.* Joh. Harppr. *ad §. 7. n. 5. Inſt. de capit. deminut.* 13 *3. Relegatio.*

Quæ pœna in locum aquæ & ignis interdictionis ſucceſſit, *l. 2. §. 1. ff. de pœn. & l. pecula-* 14

Digitized by Google

culatus. 3. ff. ad L. Jul. peculat. Andr. Gail. *l. 2. de pac. publ. c. 1. n. 17.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de capit. demin. n. 5. & de publ. judic. n. 1.* Mynſ. *ad §. 1. n. 4. Inſt. de publ. judic.* Sed abrogata hodie deportatione, relegatio adhuc in Imperio Romano-Germanico in uſu eſt, & tota die practicatur.

15 Duplex autem eſt relegatio, *temporalis*, atque *perpetua*, *dict. l. relegati. 4. & l. 14. in pr. §. 1. ff. de interd. & relegat. l. 6. §. ult. & l. 28. §. 1. & 13. ff. de pœn. Conſt. Elect. 47. P. 4.* in verb. die ewige oder zeitliche Landes-Verweiſung. 2c. illa ad decennium quoque extenditur, at non ultra; ſed hæc, perpetua ſcilicet, per totam relegati vitam durat, nec unquam jus revertendi relegatus habet.

16 Circa hanc relegationis pœnam quæritur *primo: Si alicui relegationis pœna in ſententia dictata fuerit, nulla temporis facta mentione expreſſa, de quanam relegatione, temporali vel perpetua, verba ſen-*
17 *tentiæ accipi debeant?* Hanc quæſtionem movet Hartm. Piſtor. *obſ. 189.* eamque ita decidit, quod relegatio abſque temporis præfinitione alicui injuncta, in perpetuum duret, adeoque ſententia de relegatione perpetua intelligi debeat, per *l. ſervus. 10. C. de pœn.* ubi Imp. Alex. ita ſcribit: *Servus ſub pœna vinculorum ſine temporis præfinitione domino reddi juſſus ſententia præſidis provinciæ, perpetuo vinctus eſſe debet.* Nam quod *JCtus* Modeſtinus in *l. ſine præfinito. 23. ff. de pœn.* reſpondet, ſi ſine præfinito tempore quis in metallum datus fuerit, quod tum decennii tempora præfinita videantur; id inquit Hartm. Piſtor. *d. obſ. 189.* ita accipiendum eſt, ſi ad tempus quis relegatus, vel in metallum damnatus fuerit; ſine tamen certi temporis præfinitione: quo caſu tempus illud de decennio re-
18 cte intelligatur; At quando quis ſimpliciter relegatur, abſque ulla temporis in ſententia expreſſione, tum de exilio perpetuo ſententia interpretanda eſt: prout etiam in caſu, quo ob exceſſum in homicidio commiſſum, in ſententia ſimpliciter injuncta fuiſſet relegationis pœna, Scabinos reſpondiſſe, meminit Hartm. Piſtor. *d. l.*

Q. 1. Indicta relegatione indefinite, an in perpetuum, an vero ad certum tempus, reus debeat relegari?

19 *Quam ſententiam ſecuti fuimus in pronunciando*, gegen Sommern *ita reſpondentes:* Iſt einem, von welchem eure Frage meldet, ſeiner Verbrechung wegen, durch Urthel und Recht, die Landes-Verweiſung ohne Benennung gewiſſer Zeit und Jahre, zuerkannt worden; dannenhero Zweiffel vorfallen will, ob ſolches Urthel von der zeitlichen oder ewigen Landes-Verweiſung zu verſtehen ſey. 2c. So iſt die ewige Landes-Verweiſung darunter zu verſtehen; und wird demnach der Verbrecher auf bemeldtes ergangenes Urthel, des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *Matth.* Weinicken, *M. Jul. A. 1626.*

It. An die Gräfliche Solmiſche Regierung zu Sonnewalda, *M. Febr. A 1634. verba ſunt:* Ob wohl ſonſten, wenn in einem Rechts-Spruch die *Relegatio indefinite* und ohne Benennung gewiſſer Zeit zuerkannt, nach gemeinem Wahn der Rechts-Gelehrten; die ewige Landes-Verweiſung verſtanden wird. 2c.

20 Ne autem anſam de hac re dubitandi præbeant Elect. Saxon. Scabini, indicentes pœnam relegationis, quantum ego ſcio, tempus in ſententiis ſuis definire, ac ſemper fere exprimere ſolent: niſi a quæſtoribus & præfectis Illuſtriſſimi Dn. Electoris ſuper pœna delicti commiſſi fuerint conſulti; etenim quia hiſce officialibus, quæſtoribus nempe ac præfectis, nec ſententiam condemnatoriam aperire, nec abſque ſpeciali juſſu Illuſtriſſimi, pœnam in ſententia expreſſam exequi licet, utique arbitrio Dominorum Conſiliariorum, quorum juſſui & mandato in executione ſtricte obtemperandum, Scabini moderationem relegationis, ac temporis præfinitionem relinquunt, ſimpliciter ac indeterminate relegationem indicentes hiſce formalibus: So wird N. N. wegen ſeiner Verbrechung, mit Landes-Verweiſung in Straffe genommen. quamvis & ab hoc pronunciandi more ſæpius receſſum, ac in ſententiis ad requiſitionem quæſtorum & præfectorum latis, tempus relegationis definitum memini.

Deinde quæritur: *Quousque relegationis ef-* 21
fectus extendatur, & num ab una civitate vel loco regni alicujus relegatus, a tota provincia cenſeatur relegatus, ita ut nullibi in provincia iſta commorari ipſi li-
ceat? Quam quæſtionem non de relegatione ab 22
Imperatore aut provinciæ Domino facta intellectam velim, quo caſu vix dubium eſſe poteſt, quin relegatio ad totam illam provinciam, quam Imperator, vel dominus adminiſtrat, extendatur, gloſſ. *in c. un. tit. hic finit. lex, & incip. conſuetud. feudal.* Andr. de Iſern. *ibid. n. 4.*

Q. 2. Num relegatus ab una civitate cenſeatur relegatus a tota provincia?

Sicut nec hoc in quæſtione eſt: an princeps 23
ex ſuo territorio aliquem proſcribens, ex alterius quoque principis ac domini territorio ipſum relegare videatur; quia enim principis relegantis poteſtas extra ſuum territorium alibi non extenditur, certe nec relegatio alibi effectum habebit, Joh. Schneidw. *in §. 2. & ſeq. Inſt. quibus mod. patr. pot. ſolvit. n. 13. verſ. qua ſententia.* junct. *verſ. ac proinde bannitus.* Quin & licet principes ſint confœderati; attamen relegatus ex uno territorio, ab alio relegatus & bannitus dici non debet, Bartol. *in l. non dubito. 7. ff. de captiv. & poſt. reverſ. n. 2.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. q. 71. n. 11. & ſeqq.*

Sed hoc potiſſimum controvertitur: num is, 24
qui de civitate, præfectura, & loco certo alicujus provinciæ bannitur, & relegatur, de toto ducatu vel provincia iſtius principis cenſeatur relegatus.

Quod de jure negandum eſt, per textum in 25
l. relegatorum. 7. §. conſtit. 15. ff. de interd. & relegat. ubi verbis diſertis traditur, ſi alicui urbe fuit interdictum, & ita de certa quadam civitate vel præfectura is relegatus, quod ei patria ſua non interdictum, nec de tota provincia is relegatus videatur. Ac certe quia in unaquaque civitate & præfectura peculiaris magiſtratus & judex habetur; relegatio ab ipſo facta extra illam civitatem & præfecturam extendi, & in alia præfectura vel civitate effectum habere nequit; quia quævis civitas & præfectura ſuam peculiarem ac ſeparatam jurisdictionem habet, quæ vires ſuas alibi non extendit, *l. ult. ff. de jurisdict.* hocque ipſum eſt, quod dicitur in *dict. l. relegatorum. 7. §. interdicere. 10. ff. de interdict. & relegat.* judicem ea ſolum provincia poſſe interdicere, quam regit, alia non item.

Sed quicquid ſit de jure, ubivis tamen fere lo- 26
corum conſuetudine generali fuit introductum, ut relegatus ab una civitate aut præfectura alicujus principis, a tota provincia & ducatu iſtius principis relegatus & bannitus cenſeatur; prout teſtatur Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. qu. 71. n. 4.* Vincent. de Franch. *dec. 129. n. 2. P. 1.* Dan. Moller. *ad Conſt. El. 13. n. 17. P. 4.* Matth. Berlich. *P. 5. concl. 71. n. 10. 11. & 12.* ubi hanc conſuetudinem propterea dicit ratio-

Digitized by Google

rationabilem, quod publice expediat, ut provincia malis purgetur hominibus, *l. congruit. 13. verſ. ut malis. ff. de offic. præſid.* nec juſtum videatur, ut condemnati reſideant in territorio loci, ex quo ſunt relegati, Vinc. de Franch. *d. dec. 129. n. 2.*

27 Quam conſuetudinem Illuſtriſſ. Elector. Sax. D. Auguſtus diſertis verbis approbavit, & in ditionibus ſuis obſervari juſſit, in *Conſt. 47. P. 4.* ibi: **Wenn iemands derer Urſachen, daß er in unſern Aemtern oder Gerichten, ſo uns ohne Mittel zuſtehen, ſo viel verbrochen, daß ihm mit oder ohne Staupenſchlägen, die ewige, oder zeitliche Landes-Verweiſung, durch unſere Schöppen-Stühle zugeſprochen wird; derſelbe ſoll aller unſerer Lande verwieſen, und auch ſein Urphede darauf begriffen, und geſchworen werden.** quæ conſtitutio generalibus verbis concepta eſt, atque procedit, ſive quis cum fuſtigatione vel absque fuſtigatione in perpetuum, aut ad tempus certum fuerit relegatus; uti verba maniſeſtiſſima innuunt: **mit, oder ohne Staupenſchlägen, die zeitliche oder ewige Landes-Verweiſung.**

28 Quin & idem obſervari vult Conſtituens Illuſtriſſimus, quando quis propter delictum commiſſum e finibus jurisdictionis nobilium, aliorumque ſubditorum in Electoratu Saxon. relegatur, ut ſcilicet talis ex toto Electoratu Saxon. omnibusque iſtius provinciis relegatus cenſeatur, *in verb.* **Solches ſoll auch dergeſtalt gehalten werden, wenn einer wegen ſeiner Miſſethat, aus unſerer Unterthanen Gerichten verwieſen werden ſoll, und ſoll allewege ein Gerichte dem andern die Verweiſung zu erkennen geben.**

29 *Hinc Domini ſuper pœna relegationis pronunciantes, non habito reſpectu, an in præfecturis Elect. al. ubi ſubditorum territoriis veniat imponenda, ad univerſum Electoratum eam extendunt, reumque ex omnibus indifferenter ditionibus Electoratus Sax. relegari jubent, quotidie ad conſultationem nobilium, & civitatum municipialium in Electoratu Sax. ita reſpondentes:* So wird *N. N.* ſeiner Verbrechung wegen, des Landes billig verwieſen, V. R. W.

30 Notandum porro eſt, quod *d. Conſt. Elect. 47. P. 4.* in comitatu etiam Henneberg. obtineat; quem Illuſtriſſ. Elector. Sax. una cum reliquis Ducibus Sax. poſſidet: ita ſcilicet, ut relegatus ex comitatu Henneberg. ex univerſis ditionibus principum ac Ducum Sax. cenſeatur bannitus.

31 *Prout Domini hactenus reſponderunt:* So wird er ſolcher Verbrechung wegen der Graffſchafft Henneberg, ſo wol auch der Chur- und Fürſtlichen Sächſiſchen Landen billig verwieſen. ꝛc. V. R. W. *Ad requiſit. præfecti* in Kalten-Ortheim, *M. Nov. A 1608.*

It. Ad conſultat. DD. Conſiliariorum zu Meinungen, *M. Dec. A. 1607.*

32 Aliter vero res ſe habet extra Electoratum Sax. niſi enim manifeſte de conſuetudine contraria uſu recepta appareat, effectus relegarionis extra territorium & jurisdictionem magiſtrarus relegantis, neutiquam extenditur.

33 *Sicuti quotidie Domini extra Electoratum Sax. reſpondere ſolent:* So wird *N. N.* ſeiner Verbrechung wegen eurer Gerichte billig verwieſen, V. R. W. *Quod nec in Luſatia aliter obtinere, hactenus arbitrati fuere Scabini, ita pronunciantes Rudolph. a* Ponickaw, *M. Maj. An. 1619.*

G. a Dobſchütz, *M. Oct. A. 1630.*

34 *Tertio* quæritur: *Num relegatus ex provinciis Elect. Sax. bannitus quoque cenſeatur ex epiſcopatibus Martisburgenſi, Miſnenſi & Numburgenſi, quos Illuſtriſſ. Elector Sax. tanquam epiſcopus poſſidet?* Certum ſiquidem eſt, epiſcopatus hoſce cum Electoratu & provinciis Sax. proprie nil commune habere; etſi enim Elector Sax. eos adminiſtret, & jurisdictionem ibidem exerceat; attamen hoc ipſum non Electoris, ſed epiſcopi nomine facit, quem, in epiſcopatu & capitulo repræſentat, uti notiſſimum eſt, Tob. Paurmeiſt. *de jurisdict. Imp. Rom. l. 2. c. 7.* unde ſequi videtur, relegatos ex ditionibus Electoratus Sax. in territoriis epiſcopatuum prædictorum, ceu ſub aliena jurisdictione commorari, vix poſſe prohiberi.

Q. 3. Num relegatus ex provinciis Electoratus Saxonici, cenſeatur quoque bannitus ex epiſcopatibus Martisburgenſi, Miſnenſi, & Numburgenſi & vice verſa?

Quæ ratio quondam Dominos Scabinos commovit, ut multum hac de re diſceptarent; attamen poſt longam habitam deliberationem *An. 1593. M. Jan.* concluſum ab iis fuit, ut relegatio in Electoratu Sax. facta non minus ad epiſcopatus Illuſtriſſ. Dn. Electoris extenderetur, ac ad alias provincias Electoratui incorporatas, ob verba forſan generalia *Conſt. 47. P. 4.* **derſelbige ſoll aller unſerer Lande verwieſen, und auch ſein Urphede darauf begriffen, und geſchworen werden.** quod ipſum Illuſtriſſ. Dn. Electori, ſententias Scabinorum in hunc modum conceptas quotidie approbanti, haudquaquam diſplicuit. 35

Hinc Domini reſponderunt ad inquiſitionem VVolffg. Ge. a Zſcheplitz, *hisce formalibus:* Iſt *N. N.* die Landes-Verweiſung auf drey Jahr lang zuerkannt worden. ꝛc. So wird er nicht allein aller des Churfürſten zu Sachſen und Burggrafens zu Magdeburg. ꝛc. Unſers gnädigſten Herren zugehörigen Landen, ſondern auch derſelben *incorporirten* dreyen Stifften billig verwieſen, V. R. W. *M. Apr. A. 1609.* 36

Ex quo porro ſequitur, bannitum ex epiſcopatu, ex omnibus Electoratus Sax. provinciis relegatum cenſeri, quod forſan non abſurdum haberi poteſt, ex modo dictis: maxime cum tali caſu indicta relegatione, non epiſcopatus ſolum, ſed indifferenter provinciarum Electoralium mentio fiat, daß Inquiſit **des Landes verwieſen werde**, ut infinita Scabinorum præjudicia probant, quæ ſalvo verborum ſenſu vix ad terras epiſcopatuum reſtringi poſſunt. Quamvis *M. Jun. A. 1609.* aliter pronunciatum reperio: **Daß in ſolchem Fall die Landes-Verweiſung weiter nicht, als aus dem Amte und Stifft Merſeburg, und drey Meil Weges davon zu erſtrecken.** 37

Quarto, at quomodo procedendum erit, *Si reus relegandus nec urphedam præſtare, nec in exilium exire velit?* Sane, ſi in arbitrio rei eſſet emigrare, nec ne, vix unquam relegatio effectum ſortiretur: quam nemo non contumax hanc pœnam facillimo negotio effugere poſſet; quare ne judicis ſententia eludatur, contumacia hæc coërcenda, ac carcere reus compellendus eſt, ut pareat, & in exilium eat: cui medio coërcendi & hoc porro addi poteſt, ut incarceratus in contumacia perſeverans per aliquod tempus pane & aqua cibetur. 38

Q. 4. Quomodo procedendum adverſus reum, qui relegatus non vult emigrare, nec urphedam præſtare?

Prout quotidie reſpondent Scabini: So wird *Inquiſit* mit längerm Gefängniß, darinnen er drey Wochen lang mit Waſſer und Brod zu ſpeiſen, darzu billig angehalten, mit der angehefften *Commination* und Verwarnung, daß, wo er binnen geſetzter Friſt, die zeitliche Landes-Verweiſung an ihme vollſtrecken zu laſſen, ſich nochmahls verweigern wird: daß er alſo denn mit höhern Straffen, als da ſeyn ewige Landes-Verweiſung, und dergleichen, belegt werden ſolle. ꝛc. V. R. W. *Conſulibus & Senatui* in Hettſtadt, *M. Dec. A. 1614.* 39

Iſt itzo gedachtem Gefangenen in unſerm vorigen Urthel, wegen ſeiner Verbrechung, die ewige Landes-Verweiſung zuerkannt worden, und als ihr ſolches Urthel an ihme *exequiren* laſſen wollen, hat er ſich 40

aus-

Digitized by Google

ausdrücklichen erkläret, er könte das Land nicht meiden. ꝛc. So wird er billig in ein härter Gefängniß geſetzt, und einen Monat lang darinnen mit Waſſer und Brod geſpeiſet. ꝛc. *J. H. ab E. M. Jul. A. 1609.*
Præt. VVeiſſenſ. M. Maj. A. 1601.

41 Quod ſi vero relegandus nec tum parere, & in exilium ire velit, nullum aliud ſupereſſe videtur coercendi remedium, quam ut e provincia & finibus ejiciatur, præſtita prius urpheda per lictorem in animam rei, ac relegatione per publicum proclama affixum omnibus manifeſtata. Cujus effectus hic eſt, ut relegatus, ſi revertatur, pœnam perjurii incurrat, non minus, ac ſi ipſemet urphedam præſtitiſſet, de quo omnino admonendus, ut abſciſſionem digitorum, aliamque ſeveriorem pœnam, in reiterationem perjurii conſtitutam evitet.

42 *Reſpond. ita ſæpius Scab.* So wird nunmehr, *Inquiſiti* gethaner Verweigerung ungeachtet, die zuerkannte ewige Landes-Verweiſung an ihme vollſtrecket, und auf dieſe Maſſe *procediret*, daß nemlichen der Urpheden, den ſonſt der Gefangene in der Perſon zuthun verpflichtet, durch den Büttel von wegen des Gefangenen, in ſeine Seele verrichtet, und geſchworen, und er nachmahls auf einen Karn geſetzt, auf die Grentze geſchafft und geführet, und alſo aus dem Ertz-Stifft Magdeburg geſtoſſen, und verwieſen; und zugleich ausgeruffen, und durch öffentlichen Anſchlag iederman *notificiret* und zuwiſſen gethan wird, daß er nunmehr für einen ſolchen, ſo des Landes verwieſen, zu achten und zu halten; und wenn er in dem Stifft Magdeburg wiederum ſich betreten läſſet, er mit der Straffe, damit diejenigen, ſo auf einen Urpheden verwieſen, und doch wiederkommen, zu belegen: welches denn dem Gefangenen, vor würcklicher *Execution* ernſtlichen unterſagt, und er vor Schaden gewarnet; ihme auch darneben dieſes angemeldet wird, daß, wenn er ins Stifft Magdeburg wieder kommen, und ſich darinnen antreffen laſſen würde, er mit Abhauung der fördern Glieder der bey den Finger nicht anders, als wenn er den Urpheden in der Perſon geſchworen, geſtrafft, und anderweit des Landes verwieſen werden ſoll, V. R. W. *Conſ. & Senat.* in Hettſtädt, *M. Mart. An. 1625.*

43 *It.* Da nun der Gefangene, auf ſolcher ſeiner Widerſetzlichkeit nochmahls verharren thäte, und darvon abzuſtehen ſich nicht bewegen laſſen wolte, wird die zuerkannte Landes-Verweiſung an ihme dergeſtalt vollſtreckt, daß der Urphede, den der Verhaffte ſonſten in der Perſon zu leiſten, pflichtig, durch den Land- oder Gerichts-Knecht, iedoch in des Verhafften Seele geſchworen; und er darnach auf einen Karn geſetzt, auf die Grentze geſchaffet, und alſo auf die Maſſe aus des Churfürſten zu Sachſen, und Burggrafens zu Magdeburg. ꝛc. Unſers gnädigſten Herrn, Lande verwieſen und geſtoſſen; dabey auch ausgeruffen, und durch öffentliche *Patenta* männiglichen *notificiret* wird, daß der Gefangene nunmehr für denjenigen, ſo des Landes verwieſen, zu achten; und wenn er in Jhr. Chur-Fürſtl. Durchl. Landen ſich wiederum betreten läſſet, die Straffe, damit diejenigen, welche auf einen Urpheden verwieſen, und doch wiederkommen, belegt werden, an ihme vollſtreckt werden ſoll; welches ihme gleicher Geſtalt, alſo mit Ernſt, ſich vor fernern Schaden und Unglück zu hüten, unterſagt wird, V. R. W. *Quæſt. Ilenburg. M. Mart. A. 1628.*

In caſu ſimili iisdem fere formalibus verbis fuit pronunciatum Præt. & Scabinis Ilenb. M. Jan. A. 1628.

Jud. in Pechtelsgrün, *M. Maj. A. 1627.*
J. H. ab E. M. Jul. A. 1609.
Præf. in Wechſelburg, *M. Febr. A. 1626.*

44 *Quinto*, quæri etiam hic ſolet: *Utrum mulier teneatur ſequi virum bannitum ex ſuo delicto?* Quod ſimpliciter affirmat Æg. Boſſ. *in pract. crim. ſub tit. de bonor. publ. num. 75.* Joh. Petr. Surd. *de aliment. tit. 7. q. 26. n. 7.* Hartm. Piſt. *obſerv. 148. num. 3.* ubi dicit, Scabinos hanc ſententiam in reſpondendo fuiſſe ſecutos. Nihil enim tam huma- 45
num eſſe videtur, quam fortuitis caſibus mulieris maritum, & contra uxorem viri participem eſſe, *l. ſi dotem. 22. §. ſi maritus. 7. ff. ſolut. matrim.* quæ ſententia etiam theologis quibusdam probatur, exiſtimantibus, omni caſu uxorem virum ſequi debere, Beza. *lib. de repud. p. 218. 219.* Danæ. *Eth. Chriſt. lib. 2. c. 14.* Hier. Zanch. *de matrim. tit. de divort. pag. 745.*

Q. 5. Num mulier teneatur ſequi virum bannitum ex ſuo delicto?

At, dum *Conſt. Elect. 19. P. 4.* uno tantum- 46
modo caſu uxorem adulterum ſequi cogit, quando nempe ob preces ejusdem gratia criminis marito eſt facta, concludit inde Petr. Heig. *P. 2. qu. 14. circa fin.* ſententiam prædictam aliquando temperandam, nec adeo ſevere a muliere ſemper exigendum eſſe, ut maritum relegatum ſequatur, ſed judicem perpendere debere, quid res, rationesque domeſticæ, liberorum communium, & rei familiaris ferant, utrum ſalva honeſtate uxor inter peregrinos verſari poſſit; nec iſthuc properandum, ut uxor peregrinationem nec marito, nec ſibi utilem ſuſcipere cogatur, habendamque magis rationem innocentis perſonæ, & utilitatis publicæ, prout arbitrium boni viri poſtulaverit.

Etſi vero Hartm. Piſtor. opinio hiſce in ter- 47
ris communior fere ſit, & practicari ſoleat; attamen quin mulieri, quæ virum bannitum ſequitur, reverti, & de bonis ſuis diſponere, ac per tempus ibidem commorari liceat, dubium prorſus non eſt: nec enim ipſa relegata cenſetur, ſed relegatum maritum tantummodo ſequitur, eique cohabitat.

Prout reſpond. Scab. ad conſultat. VVolffg. Ge. a Zſcheplitz: 48
So viel aber ſein Eheweib anlanget, ob wohl dieſelbe dieſe Lande zu meiden nicht ſchuldig; ſo wird ihr dennoch, ihrem Ehemanne mit weſentlicher Wohnung zu folgen, billig auferlegt: Es iſt ihr aber, mittler Zeit ihre Güter Pachtweiſe auszuthun, oder ſonſten durch andere beſtellen zu laſſen, unbenommen, V. R. W. *M. Sept. An. 1609.*

Sexto, dubitari ſolet: *An relegati ob delictum,* 49
præter hanc pœnam, ſigno aliquo inuſto in fronte notari debeant? Negat hoc Imp. Conſtantinus in *l. 17. C. de pœn.* ibi: *Si quis in metallum fuerit pro criminum deprehenſorum qualitate damnatus, minime in ejus facie ſcribatur. &c.* At de jure Sax. aliud con- 50
ſuetudine introductum eſt, ut patet ex gloſſ. Weichbild *art. 38. n. 5. verſ.* und dis iſt ſo viel. *& ſeq.* gloſſ. Landr. *l. 2. art. 13. n. 6. verſ.* und windet ihme die Haare. Chriſtoph. Zobel. *P. 4. differ. 2. num. 13. ſub fin.* Bened. Reinh. *P. 5. differ. 7. verſ. ſecus de jure Sax.*

Q. 6. An relegati ſigno in fronte inuſto notari debeant?

Verum hiſce in terris conſuetudo hæc uſu 51
amplius non obſervatur, nec inuſtio ſignorum locum habet, ſed ſecundum jus commune pronunciatur, ut recte notat Lud. Fachſ. *diff. 66. in med. verſ.* die Straffe. ꝛc. *& poſt eum* Matth. Berlich. *P. 5. concl. 71. n. 26. in fin.*

Septimo, denique & hoc quæſtionis eſt: *An* 52
relegati jura civitatis, qualia ſunt poteſtas patria in liberos, beneficia civibus & incolis competentia, ſtatus, aliaque ſimilia, quibus antea uſi fuere, perdant & amittant? Negat hoc rectiſſime Johan. 53
Schneidw. *in §. cum autem. Inſt. quib. mod. jus patr. poteſt. ſolv.* propter textum manifeſtum in *l. relegati. ff. 4. de interd. & relegat.* ubi hæc verba haben-

Q. 7. An relegati jura civitatis amittant?

Digitized by Google

habentur: *Relegati Inſulam, in poteſtate ſua liberos retinent. qui & alia omnia jura ſua retinent: tantum enim inſula eis egredi non licet, & bona quoque ſua omnia retinent. &c.* idemque habetur in *l. relegatus. 14. §. magna. 1. ff. de interd. & relegat. l. ejus, qui. 8. §. pen. ff. qui teſt. fac. poſſ. §. relegati. 2. Inſt. quib. mod. jus patr. poteſt.*

54 *Secundum hanc ſententiam pronunc. Scabini verſus* Bitterfeld, *ad requiſitionem Senat.* Obwohl *P. S.* ein lediger Geſell, und Bürgers-Sohn bey euch, von wegen etlicher *Injurien*, damit er den Rath angegriffen, des Landes auf drey Jahr lang verwieſen worden. ꝛc. So mag ihm doch ſolche Verweiſung an ſeinem Bürger-Recht, ſo von ſeinem Vater auf ihn kommen, nicht nachtheilig ſeyn; und weil er ſich noch zur Zeit an keinem frembden Ort niedergelaſſen, und ſeine eigene Haußhaltung daſelbſt angeſtellet; So ſeyd ihr ihme auch den vierdten Pfennig an der Erbſchafft, ſo ihme von ſeinem verſtorbenen Bruder bey euch angefallen, vermöge eurer *Statuten*, davon der überſendete *Extract* meldet, abzuziehen nicht befugt, V. R. W. *M. Mart. A. 1602.*

55 Hactenus de pœna relegationis perpetuæ ac temporalis, qua reus non ſemper ex tota provincia ejicitur, ſed quandoque etiam ex certo tantummodo pago relegatur, quæ relegatio vocari vulgo ſolet, die Verbietung der Gerichte, Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 1. n. 137.*

Huic pœnæ ſimilis eſt *impoſitio venditionis ac migrationis ex certo aliquo pago*, wenn den Unterthanen auferleget wird, ihre Güter unter den Gerichten zu verkauffen, und ſich anderswohin zu wenden. quæ & ipſa ſpecies quædam relegationis eſt, & adverſus ſubditos inobedientes a Nobilibus ut plurimum practicari ſolet. 56

Q. 8. Quid habendum de impoſitione venditionis ac migrationis ex pago aliquo certo?

Prout nuperrime adhuc reſpondimus VVolffg. Theodoric. a Grünradt: So werden von einem jeden ſelbiger Unterthanen, drey neue Schock Straffe eingebracht; und wenn ſie ſich der ſchuldigen Schlamm-Fuhren nochmahls verweigern werden, werden ſie durch Gefängniß darzu angehalten: mit Verwarnung, dafern ſie von ihrem Ungehorſam nicht abſtehen werden, ſie mit härtrer Straffe dazu angehalten, ihnen auch wohl ihre Güter unter euern Gerichten zu verkauffen, und ſich anderswohin zu wenden, auferlegt werden ſoll, V. R. W. *M. Apr. A. 1631.* 57

QUÆSTIO CXXXI.

De Subjectis Pœnarum; ubi agitur de damno a brutis animalibus dato, & num in Cadavera reorum in reatu mortuorum ſit animadvertendum?

SUMMARIA.

1. Homines noxii ſunt materia & ſubjectum pœnarum, n. 11.
2. Liberi & hæredes noxiorum non tenentur, n. 3.
4. Nec dominus pro ſervo.
5. Neque parentes pro delictis liberorum.
6. Sententia Scab. Lipſ.
7. Quibus caſibus hæredes obligentur ex delicto defuncti, n. 8. 9. 10.
12. Pœnæ dant aliis exemplum.
13. Quare in cadavera delinquentium animadvertitur, n. 15.
14. Sicuti & in res inanimatas.
16. In Sodomia puniuntur bruta animalia.
17. Dominus quando animal pro noxa dare queat, n. 18.
19. Quid juris in foro Sax. n. 20.
21. Qui ſciens animal ad nocendum proclive retinet, pœna dignus eſt.
22. Sententia Scab. Lipſ.
23. Quomodo puniatur, qui canem aut animalia efferotia habet, damno ab iis dato, n. 24. 26.
25. Sententia Scab. Lipſ.
27. In cadavera reorum num animadvertere liceat, n. 28. 30 31. 32. 33.
29. Sepultura deneganda eſt mortuis.
34. Liberum eſt judici, an reos vita functos pœnis affici facere velit.
35. Quando in cadavera reorum mortuorum ſit animadvertendum, nec ne, traditur per diſtinctionem certorum quorundam caſuum, n. 37. 39. 41. 42. 44. 45. 48 49.
36. Sententia Scab. Lipſ. n. 38. 40. 43. 46. 47. 50. 51.

1 SECUNDO circa executionem noſſe quoque oportet Subjectum, cui ſupplicium eſt irrogandum: quod absque dubio eſt corpus hominis facinoroſi, de cujus delicto perpetrato ex proceſſu ordinario & inquiſitorio ventilato conſtat. Hinc homines noxii, qui deliquerunt, dicuntur materia, in qua pœnæ ſunt exercendæ, Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 3. lit. A.*

2 Neque enim liberi & hæredes noxiorum tenentur, *l. 20. & 26. ff. de pœnis.* neque alios, quam ſuos tenent pœnæ auctores, *l. ſancimus. 22. C. de pœn. l. ſi quis ſuo. 33. §. legis. C. de inoff. teſt. l. ob maritorum. 2. C. ne uxor pro marito. l. ſi pœna. 20. & l. crimen. 26. ff. de pœn. l. 3. §. quod pater. ff. de mun. & hon. l. Actione. 6. §. diximus. ff. pro ſocio. l. generali. 34. §. ult. ff. de rit. nupt. l. maritus. 52. ff. ſolut. matrim.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 86. in pr.* Did. Covarr. *l. 2. var. reſolut. c. 8. n. 1.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 3. q. 24. n. 1.* Hier. Magon. *dec. Lucenſ. 27. n. 1. P. 1.* Roland. *vol. 4. conſil. 78. n. 3.*

Q. 1. An & quando liberi & hæredes noxiorum teneantur?

3 Eſt enim pœna delicti æſtimatio, *l. 4. in fin. ff. de pœn.* quæ cum, præterquam a debitore, exigi non debeat, *l. 6. ff. de negot. geſt.* utique nec pœna alii, qaum ipſi ſonti, poteſt infligi, Petr. Theod. *d. diſp. 10. th. 3. lit. A.* Quod & Sacræ Scripturæ autoritate ſatis comprobatum eſt: ut *Ezech. 18.* ne ſontium ſcelera oneroſa inſontibus fiant. *Pſ. 83. Non privabit bonis eos, qui ambulant in innocentia.* & *Pſ. 25. judica me, Domine, quoniam ego in innocentia mea ingreſſus ſum.* Far. *d. q. 24. n. 1.*

Hinc nec dominus pro delicto famuli ſui, *l. 1. §. dejeciſſe. & §. quoties. l. 3. ff. de vi & vi armat. c. cum ad ſedem. 15. X. de reſtitut. ſpoliat. c. cum quis. 23. de ſentent. excomm. in 6to.* Bartol. *in l. ne quid. n. 1. ff. de incend. ruin. & naufr.* Jul. Clar. *d. q. 86. verſ. Hinc infertur.* nec filius pro delicto patris tenetur, *l. 2. §. nullum patris. ff. de pœn. l. filium 9. l. emancipatum. 7. §. ult. ff. Senator. l. quoties. 21. ff. de noxal. act. 1. tit. C. Ne fil. pro patre.* Far. *d. q. 24. n. 25.* Did. Covar. *d. c. 8. n. 1.* Gig. *de crim. laeſ. Maj. l. 3. tit. de pœn. quas filii incurrunt. q. 1. n. 1. & ſeqq.* Sicuti nec vice verſa, parentes ex delictis liberorum pœnam aliquam 4 5

incurrunt, Gigas *d qu. 1. n. 1. & ſeq.* Far. *d. q. 24. n. 2.* quod ipſum juri quoque divino eſt conſentaneum, *Ezech. d. c. 18.* ibi: *Anima, quæ peccaverit, ipſa morietur; filius non portabit iniquitatem patris, & pater non portabit iniquitatem filii; juſtitia juſti ſuper eum erit, & impietas impii ſuper eum.* quo & facit illud *Lev. c. 14.* ibi: *Non occidentur patres pro filiis, nec filii pro patribus, ſed unusquisque in peccato ſuo morietur.*

6 *Veluti ita reſpond. Scab.* gegen Pisnigk, *ad requiſ. Sim.*
Schmidts: Wenn gleich euer Sohn, ſo ſeines Al-
ters 18. Jahr, bekannt, daß er mit Peter Weiſens
Wittiben, auf ihr unabläßlich Anmuthen, fleiſchliche
Unzucht begangen, davon ſie ſchwanger worden, und
das Kind, ſo ſie lebendig zur Welt gebohren, heim-
lich in euer Gut geleget. ꝛc. So wäre doch euer Jun-
cker und Gerichts-Herr von euch einige Geld-Buße,
ſolches eures Sohns Verbrechens halben, zu ſodern
nicht befugt, V. R. W. *M. Jun. A. 1598.*

7 Quod tamen fallit, ſi delinquens mortuus ſit
poſt ſententiam, quæ vires rei judicatæ conſecuta
eſt: tunc namque ad hæredes quoque pœna tran-
ſit, eo, quod hi ſecuta condemnatione incipiant te-
neri ex quaſi contractu, utpote ſententia celebra-
to, *l. 3. §. 11. ff. de pecul. l. 2. de prætor. ſtipul.* Vaſq.
illuſtr. controverſ. 69. n. 17. & ſeq. Proſp. Far. *in pr.*
8 *crim. qu. 10. n. 45.* Aut ſi ex delicto ad hæredes de-
functi quid pervenerit, *l. ſicut pœna. 38. ff. de reg. jur.*
9 *l. 26. ff. de dolo.* Aut ſi ex delicto imponatur pœna
amiſſionis bonorum, vel mulcta pecuniaria;
cujus nomine hæredes quoque conveniri poſſunt,
10 *l. 22. ff. ad SCtum Syl. l. 20. ff. de accuſat.* Vel deni-
que, ſi delicti atrocitas confiſcationem bonorum
requirat: ut accidit in crimine læſæ majeſtatis;
quo caſu liberos quoque ſucceſſione privari, ac
per conſequentiam & indirectum puniri, nemini
obſcurum eſt, *l. 5. C. ad L. Jul maj.*

11 Regulariter autem ſoli homines facinoroſi pœ-
nam luunt, adeoque & ſoli ipſi ſubjectum ſunt
pœnæ exercendæ: præter quos interdum quoque
bruta animalia, nec non cadavera reorum in re-
atu morientium, ſubjectum ſupplicii dici que-
unt, *c. mulier. 15. quæſt. 1. c. placuit.* ubi gloſſ. *23. qu. 5.*
c. cum ad monaſterium. 6. ext. de ſtat. mon. Petr.
Theodor. *d. diſp. 10. th. 3. lit. B.* Vaſq. *d. contr. 96.*
n. 10. & ſeq. Licet namque in brutis non adſit de-
linquendi vel non delinquendi diſcreta delibera-
tio: per mortem quoque rei delinquentis, ipſum
crimen quoad pœnam maxime corporalem extin-
guatur, *l. 6. ff. de publ. jud.* Ant. Gomez. *tom 3. var.*
12 *reſol. 1. n. 78. & ſeqq.* attamen quia in pœnis non
ſolum corpora delinquentium, & ut iisdem vivis
cruciatus majores infligantur, ſed & exemplum
ſpectandum; certe, una cauſa quantumvis ceſſan-
te, nihilominus altera obtinet, ſi tanta ſit flagitio-
rum atrocitas, ut ad deteſtanda ea ſingulari & pu-
blico exemplo opus videatur: quo recordatione
periculi caveant alii, & horror illis incutiatur, ne
quis in eo delinquere audeat, in quo & bruta ani-
malia haud impunita dimittantur.

13 Quæ & unica vere cauſa eſt, quod cadaveribus delinquentium mortuorum ſupplicium quandoque irrogetur, Hering. *de fidejuſſ. c. 10. n. 344.* Petr. Gilken. *ad tit. C. de ſumm. Trin. n. 116.* Petr. Heig. *P. 2. quæſt. 37. n. 27.* perinde ut mortuo interdum corona adjudicatur, quo alii ad virtutem & honorem alliciantur, Petr. Theod. *d. diſp. 10. th. 3. lit B.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de pœn. n. 6.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 96. n. 15.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. diligenter. n. 167.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. lib. 1. caſ. 99. n. 150. & ſeq. n. 10. & 11.*

Neque etiam alio fine in rebus plane inanima- 14
tis, ſtatuis, & domibus interdum animadverti conſuevit; quam ut monumentum pœnæ publicæ conſtitutæ, ob immane ſcelus perpetratum ad poſteros extaret, in terrorem aliorum: vel ut teſtimonium hoc eſſet, quam deteſtandum & abominabile fuerit iſtud ſcelus, ut ne quidem fas putatum, ejusmodi res, per quas & in quibus perpetratum eſſet, amplius & diutius in ſtatu priori relinqui. Petr. Theodor. *d. diſp. 10. th. 3. lit. B.*

Certum igitur eſt, quod non niſi in terrorem & 15
exemplum aliorum, tam in bruta animalia, quam cadavera delinquentium in reatu mortuorum, quandoque animadvertatur; de quo etiam non multum dubitatur. Sed illud expeditum non eſt, *quando & quo caſu adverſus bruta animalia, nec non cadavera reorum quid ſtatuendum ſit?*

Quicquid alibi forſan uſu ac moribus rece- 16
ptum ſit, in foro Sax. non niſi in crimine ſodomiæ *Q. 1. Quando adverſus bruta animalia quid ſtatuendum ſit?*
cum brutis animalibus commiſſæ, una cum reis delinquentibus ipſa qnoque bruta animalia igne comburuntur, & in cineres rediguntur, Matth. Coler. *P. 1. dec. 187. in fin.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 6. th. 5. lit. L. verſ. in terris Sax. &c.* quod ipſum etiam legibus Moſaicis convenit, *Levit. 20. verſ. 15. c. mulier. 15. q. 1.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim.* c. *96. n. 15.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. fornicatio. n. 22. & §. ult. q. 99. n. 8. verſ. cæterum hæc conſuetudo.* vid. ſupra *P. 2. qu. 76. n. 32.*

Huc etiam referri poteſt Datio bruti animalis 17
noxæ, quod pauperiem fecit: quamvis hoc caſu non ipſum animal puniatur, ſed dominus animalis amiſſione ipſius coërceatur. Eſt enim prodita lege 12. tabb. de quadrupede actio, qua aut animal, quod noxiam commiſit, dedi, aut æſtimatio noxæ, hoc eſt ipſius delicti ſive damni, præſtari poſtulatur, *l. 1. in pr. ff. ſi quadr. pauper.* etenim verba legis 12. tabb. hæc fuerunt: *Si quadrupes pauperiem feciſſe dicetur, ei cujus intererit, in eum qui dominus erit, quo tempore de noxia quæretur, actio eſto, ut vel noxæ quadrupedem dedat, vel noxiæ æſtimationem præſtet.* Matth. Weſeub. *in parat. ff. ſi*
quadrup. pauper. n. 3. Adeoque de jure civili con- 18
vento liberum eſt, aut animal pro noxa dare, aut damni æſtimationem ſolvere: quam electionem dominus conventus non perdit ob poſſeſſionem animalis, ſed ſolum ob ſcientiam, *d. l. 1. ff. ſi quadrup. paup. §. omnes autem. Inſt. de nox action.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 168. n. 3.* Lud. Fachſ. *diff. 68.* Bened. Reinh. *P. 5. differ. 17.*

Sed paulo aliter res ſe habet de jure Sax. ubi do- 19
minus animalis dictam electionem ſtatim eo ipſo *Q. 3. Datio bruti animalis noxæ quando locum habeat in foro Sax.*
amittit, ſi poſt damnum ab animali datum reperiatur animal poſſidere. Ideoque oportet dominum cautum eſſe, ne recipiat animal, damno dato, in ſuam poſſeſſionem, quia alias tenebitur de æſtimatione damni, & non poterit animal noxæ dede-
re. Si autem poſt damnum ab animali datum do- 20
minus illud a ſe prorſus expellat, & habere nolit, tunc in nullo tenebitur; attamen damnum paſſus poteſt illud animal hoc caſu noxæ accipere; idque propter textum manifeſtum in *art. 40.* Landr. *L. 2. in pr.* ibi: Weß Hund, Eberſchwein, Bär, Pferd oder Ochs, oder welcherley Thier es ſey, einen Menſchen tödtet oder lähmet, oder ein ſolch Vieh das ander, ſein Herr ſoll den Schaden gel-

ten

Digitized by Google

ten nach ſeinem rechten Wehrgelde, oder das todte Thier nach ſeinem Werth beſſern, ob er es wieder an ſeine Gewehr nimmet, nachdem er es erſt erfähret; Schlägt er es aber aus, und hauſet noch hoffet nicht, noch ätzet und träncket es nicht, ſo iſt er unſchuldig an dem Schaden; So unterwinde ſichs jener vor ſeinen Schaden, ob er will. ꝛc. Matth. Coler. *d. dec. 168. n. 4.* Fachſ. *d. l.* Joh. Schneidw. *in §. ult. n. 5. ff. ad L. Aquil.*

21 Prætetea & ſanctio Carol. puniri jubet eum, qui ſciens animal ad nocendum proclive retinet, & ſic damnum, quod occidendo animal iſtud præcavere potuiſſet, non avertit, in *Ord. crim. art. 136.* ibi: Hat einer ein Thier, das ſich dermaſſen erzeiget, oder ſonſt der Art und Eigenſchafft iſt, dadurch zu beſorgen, daß es den Leuten an Leib oder Leben Schaden thun möchte: ſoll der Herr deſſelben Thiers ſolch Thier von ihm thun. Denn wo ſelch Thier iemand Schaden thäte: oder entleibete: ſoll der Herr des Thiers darum, nach Gelegenheit und Geſtalt der Sachen, und Rath der Rechtsverſtändigen, oder an Enden, als hernach vermeldet, geſtraffet werden; und ſo viel deſtomehr, ſo er von dem Richter oder ander Obrigkeit des zuvor gewarnet würde. Quod ipſum in foro quoque Sax. quotidie practicatur, ut ſcilicet is, qui animal poſt damnum datum retinet, præter æſtimationem damni ob culpam, ſi qua intervenerit, arbitrarie, carcere aut mulcta pecuniaria puniatur.

22 *Reſpondimus ita Prat. & Scab. Freiberg.* Hat Hanſen Börners Rammel-Ochs am 25. Junii frühe gegen ſechs Uhr, das Viehe-Mägdlein von 12. Jahren, Lorentz Franckens eines Fleiſchhauers Tochter, auf der Weide erſtoſſen, und umgebracht: Da nun Hans Börner, nach beſchehener That ſolchen Ochſen mit ſeinem andern Viehe hinwiederum in ſeinen Stall treiben, und ihn allda anbinden laſſen, alſo daß er ſich des Ochſens wieder angemaſſet. ꝛc. So iſt er den Schaden mit einem halben Wehrgelde, ſo er des entleibeten Mägdleins Vater zu erlegen ſchuldig, zu verbüſſen verpflichtet; und mag hierüber, daß er den Ochſen bey Zeiten nicht abgeſchaffet, ungeachtet er doch wohl gewuſt, daß er ſtößig geweſen, willkührlichen entweder um 4. neue Schock, oder ein vierzehen Tage lang mit Gefängniß, in Straffe genommen werden; und iſt hierüber, die in dieſer Sache aufgewendeten Unkoſten, auf vorhergehende *Liquidation* und richterliche Ermäßigung zu erſtatten; ſo wohl auch den Ochſen abthun zu laſſen ſchuldig, damit fernerer Schade verhütet werden möge, V. R. W. *M. Jul. A. 1626.*

23 Sed hæc ita ſe habent in animalibus manſuetis, quæ nocere alias non conſueverunt. Quod ſi vero quis animalia ſui natura ferocia habuerit, is dato ab ipſis damno ad æſtimationem tenetur, etiamſi a ſe iſta animalia poſtmodum excludat: dummodo probari poſſit, quod usque in diem damni dati ea tenuerit, Matth. Coler. *P. 1. dec. 168. n. 5.* quod & verum eſt de cane, bove, aliisque animalibus nimis efferocibus, quæ ſolent homines invadere ad inſtar aliarum beſtiarum, per text.

Q. 4. Pœna habentis animalia ferocia, aut canem efferocem, damno ab iis dato.

24 in *art. 62.* Landr. *lib. 2.* ibi: Wer hält einen ſchädlichen Hund, der da beiſſet, oder einen zahmen Wolf, oder einen Hirſchen, Beeren, oder Affen; was die Schadens thun, den ſoll der gelten, der ſie hält; Will er ſich ihrer darnach äuſſern nach dem Schaden, als ob er ſie ausſchlägt, oder nicht hauſe, noch ſpeiſet, damit iſt er nicht unſchuldig der That: ob man das gezeugen mag ſelb dritt, daß er ſie gehalten hab zu der Zeit, da ſie den Schaden thäten. Col. *d. l.*

25 *Et ita reſpondimus in caſu, quo, damno a cane efferoce dato, dominus canis illum excludebat: ad requiſ. judicis Præfectura Cizenſ.* Hat Hanſen Schmidts zu Röda thörichter Hund, den er auf beſchehene Verwarnung nicht abgeſchaffet noch weggethan, einen Knaben von 8. Jahren jämmerlich erbiſſen, und umgebracht; ingleichen Inhalts der gerichtlicher Beſichtigung Hanſen Hartſchers Sohn und Tochter gantz übel gebiſſen, und beſchädiget; und nachdem bemeldter Hans Schmidt hierüber vernommen worden, hat er geſtändig ſeyn müſſen, daß der Hund angeregte Schäden obbeniemten Perſonen zugefüget: darzu er dann, weil er den Hund nicht beſſer verwahret, oder auf Verwarnung zu Tode ſchlagen laſſen, ſelbſt Urſach geben. ꝛc. So iſt er, unangeſehen er ſich des Hundes nicht wiederum angemaſt, des erbiſſenen Knabens nächſten Freunden, ein gantz Wehrgeld zu erlegen; ſo wohl den andern beyden beſchädigten Perſonen das aufgewendete Artztlohn wieder zu erſtatten; wie dann auch die Unkoſten auf vorhergehende *Liquidation*, und richterliche Ermäßigung zu entrichten ſchuldig; und mag hierüber willkührlichen, entweder ein vier Wochen lang mit Gefängniß, oder um eine ziemliche Geldbuſſe ſeinem Vermögen nach, jedoch daß ſich dieſelbe über zehen neue Schock nicht erſtrecke, in Straff genommen werden, V. R. W. *M. Sept. A 1619.*

Et ad requiſitionem Quæſt. Plav. Ob nun wohl Adam Schmidt, als des Ochſens Eigenthums-Herr, ſich deſſelben nicht ferner anmaſſen will; Dieweil er aber dennoch in keiner Abrede ſeyn kan, daß der Ochſe, ſo ſeine Schweſter umbracht, zuvor auch den Koller gehabt, und er ihn gleichwohl nicht abgeſchaffet. ꝛc. So mag er ſich auch durch die Euſſerung des Ochſens der verwirckten Straffe nicht entbrechen: ſondern er iſt der umgebrachten Magd nächſten Freunden ein halb Wehrgeld zu erlegen; wie auch die in dieſer Sache aufgewendete Unkoſten auf Ermäßigung zu erſtatten ſchuldig, und mag hierüber entweder 12. Tage lang mit Gefängniß, oder um 4. neue Schock geſtrafft werden, der Ochſe aber wird zu Verhütung fernern Unglücks und Schadens billich abgethan, V. R. W. *M. Jul. A. 1635.*

Econtra vero limitandum eſt, quod de æſtimatione damni antea dixi, ut ſcil. dominus animalis neque ad æſtimationem, neque ad dationem animalis teneatur, etiamſi poſt damnum datum iſtud retinuerit: ſi damnum paſſus cauſam dediſſet nocumento; puta, ſi quis percusſiſſet, vel inſtigaſſet equum, ut damnum daret: prout Witteberg. *A. 1551.* reſpondiſſe, refert Matth. Coler *d. dec. 168. n. 8.* 26

Porro in cadavera quoque reorum 27
quandoque animadverti ſolet. De quo tamen haud inconvenienter dubitari poteſt,
num ſcilicet hæc pœna aliqua attingere 28
debeat? etenim, quia per mortem delinquentis ipſum ſtatim delictum extinguitur, *l. 6 ff. de publ. jud. l. 1. & ult. C. ſi reus vel accuſ.* ſequitur, delinquentem poſt mortem puniendum non eſſe, Petr. Theod. *in coll. crim. diſp. 10. th. 3. lit. B.* quare judices, pui cadavera mortuorum ſuſpendi faciunt, reprehendendos ac in ſyndicatu teneri, tradunt, Dd. communiter, Par. de Puteo *in tr. ſynd.* verb. *mortuus. c. 1. n. 1.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 78. & ſeqq.* Peregrin. *de jur. fiſci. l 4. tit. 5. n. 2. & 3.* Æg. Boſſ. *in tit. de accuſ. n. 33.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 10. n. 77.* Hier. Gigas *in tr. de crim. laſ. maj. lib. 2. tit. de pœn. committ. crim. laſ. maj. qu. 34. n. 1.* Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 23. n. 13.* Dec. *in l. pupillum, qui. §. in heredes. n. 2.* ubi etiam Cagnol. *n. 2. ff. de reg. jur.* Lud. Carer. *in pract. crim. tr. de homic. l. 3 c. 96. n. 7. & 8.*

Neque enim ſepultura videtur deneganda mortuis, quum etiam nocentibus ſepulturam, concedi humanum & ſanctum eſſe dicatur, Jac. Cujac. *l. 12. obſerv. 30.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 37. n. 9. & ſeqq.* ubi 29

Digitized by Google

dicit, qua ratione nocentibus adhuc viventibus ſacramentorum uſus permiſſus fuit, eadem & ſepulturæ communionem concedendam eſſe, *arg. clem. 1. de pœnit. & remiſſ. c. 2. X. de furt. c. ſuper eo. 4. de hæret. in 6to.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. l. 2. caſ. 285. n. 1. & ſeq.*

30 Nihilominus tamen ratio quædam animadverſionem in cadavera reorum delinquentium defendit; quo nempe recordatione iſtius pœnæ a delinquendo cæteri facilius abſtineant: inter alias namque pœnarum cauſas haud minima eſt exemplum & memoria punitionis, ut alii ſimilibus a peccatis, quæ prohiberi publice intereſt, metu cognitæ pœnæ deterreantur, nec in mores abeant maleficia, Gell. *lib. 6. noct. Atticar. c. 14.* Pet. Heig. *P. 2. qu. 37. n. 27.* Petr. Gilken. *ad tit. C. de ſum. Trin. n. 116.* Andr. Tiraqu. *de pœn. c. 48.* quo & illud Cic. *1. off.* reſpicit: *Pœnis* inquit ille, *utimur contra delinquentes, ne quid poſthac committant ipſi, cæteri vero ſint ad delinquendum tardiores.* & Plato *l. 34. in Georg. Convenit, omnem, qui ab aliquo recte punitur, vel ipſum fieri meliorem utiliatemque percipere, vel cæteris exempla dare, ut illi pœnas aſpicientes meliores efficiantur. &c.*

31 Hanccerationem probe perpendens vix inficias ire poterit, quin cadavera mortuorum recte quandoque ſuſpendantur, vel comburantur, Petr. Heig. *P. 2. qu. 37. n. 32.* Bald. *in l. 2. C. qui teſtam. fac. poſſ.* Par. de Puteo *in tr. ſyndic.* verb. *mortuus. n. 1.* Proſp. Farin. *d. qu. 10. n. 78.* Matth. Berlich. *P. 4. concl. 5. n. 99.* Joh. Ge. Gœdelm. *in tr. de mag. & venefic. l. 3. c. 11. n. 23.* ubi etiam præjudicium adducit. Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. caſ. 224. n. 4. 5. 6. & ſeqq.*

32 Fateor equidem, ipſa cadavera non puniri, neque adverſus eadem executioni ſententiam mandari poſſe, non magis, quam ſi quis in brutum animal, ob damnum datum, merum imperium exerceat, *l. 1. ff. ſi quadr. pauper.* nihilominus tamen in terrorem & exemplum permitti poteſt, ut in cadavera aliquatenus animadvertatur; quæ ſeveritas politicam habet conſiderationem: longe aliud ſiquidem agitur, quam ſimulatur, nempe ut recordatione periculi alieni caveant alii, & hortor injiciatur iſtiusmodi exemplis, ne quis velit in eo deliquiſſe, in quo & cadaver delinquentis ab omni reatu non liberum eſſe videtur, Petr. Heig. *d. qu. 37. n. 43.*

33 Quin & denegationem ſepulturæ loco pœnæ eſſe, haud abſurde quis affirmaverit ex *1. Reg. 17. v. 44. 4. Reg. 9. v. 34. & ſeq. Pſ. 79. v. 2. Jerm. 16. v. 4. 6.* quanto magis animadverſio in cadavera defunctorum delinquentium, coërcitionem quandam innuit? Notiſſimi præterea juris eſt, in quibusdam criminibus poſt mortem memoriam damnari defunctorum, & bona publicari, ubi crimen morte rei nequaquam extinguitur, Peregr. *de jur. fiſc. l. 4. tit. 5. n. 19. & ſeq.* Muſcorn. *de juriſdict. n. 47. & ſeq.* Jul. Clar. *in pract. crim.* § ult. *q. 51. n. 13. & ſeq.*

Q. 5. Quando & quibus caſibus in cadavera reorum mortuorum ſit animadvertendum?

34 Neutra itaque ſententia fundamentis & rationibus deſtituitur, ut ſic liberum quaſi eſſe videatur judici, ex ſuo arbitrio jubere reos vita functos vel laqueo ſuſpendi, vel aliis ignominiis affici, ad coërcendam videlicet audaciam eorum, qui pluris faciunt ignominiam, & dedecus publicum, quam vitæ præſentis uſuram diuturniorem, ut ſentit Jac. Menoch. *de arbitr. judic. caſ. qu. 258. n. 7.* quem ſequitur Petr. Heig. *d. qu. 37. n. 33.* Proſp. Far. *d. quæſt. 10. n. 78.* ubi dicit, practicatam & magis communem eſſe opinionem, quod judici arbitrarium ſit, cadaver delinquentis mortui poſt condemnationem ſuſpendi facere. Quod tamen arbitrium juri ac rationi conforme, ac regulatum eſſe debet; pro cujus informatione ſubſequentes ab invicem caſus poſſunt diſtingui.

Primus caſus eſt. quando reus de crimine 35
quodam, licet atrociſſimo, inculpatus, attamen nondum confeſſus vel convictus, minus vero condemnatus, mortuus fuerit: huic neutiquam ſepultura eſt deneganda, nec ullatenus in cadaver inculpati animadvertendum, Proſp. Far. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. qu. 10. n. 79.* ubi dicit: Si non ſunt condemnati, vel ſaltem legitime confeſſi aut convicti, ſive etiam in notorio & flagranti crimine reperti, ac taliter, ut, ſi viverent, nulla prorſus eis defenſio competeret; nullatenus eorum cadaver, etiam quod delictum ſit graviſſimum, ſuſpendi poteſt, nec de conſuetudine ſuſpenditur. Nam ſi iſto caſu vivus non potuiſſet puniri, multo minus eo mortuo, ignominia alicujus pœnæ affici poterit cadaver, Æg. Boſſ. *tit. de execut. ſent. n. 33.*

Reſpondimus ita Lud. ab. Aſſeburg: Hat ſich ſelbiger Oerter vor zwey Jahren eine räuberiſche Geſellſchafft zuſammen rottiret, ſo nicht allein die Käyſerliche Soldaten, ſondern auch andere Landſaſſen, ſo wohl heimlich als öffentlich angegriffen, beraubet, ermordet, und offtmahls gantz jämmerlichen zugerichtet; über das bey Tage und nächtlicher Weil in vornehmer und Adelicher Perſonen Wohnungen eingefallen, dieſelben geplündert, die Einwohner mit ſich genommen, und ihres Gefallens rantzioniret; unter welcher Rotte einer, Nahmens Balthaſar Hagke, ein Schaffknecht, der fürnehmſte geweſen ſeyn ſoll, ſo unlängſten neben zweyen Geſellen ſich unterſtanden, vier Crabaten anzugreiffen, ſo ſich aber zur Wehre geſtellet, die Räubere in die Flucht geſchlagen, und gedachten Balthaſar Hagken zu Tode gehauen. Ob nun wohl deſſen todter Cörper verhanden; Dieweil er aber dennoch bey ſeinem Leben noch zur Zeit über die ihme zugemeſſene Unthaten nicht vernommen worden, weniger derſelben geſtändig, oder überführet geweſen. &c. So mag auch mit ſeinem Cörper anietzt nichts vorgenommen werden, ſondern es wird derſelbe an dem Ort, da er gefunden worden, ohne Ceremonien billich begraben, V. R. W. *M. Jun. A. 1629.* 36

Idque tanto magis verum eſt, ſi reo delinquen- 37
te jam mortuo atque ſepulto, crimen ab ipſo perpetratum manifeſtetur: præterquam enim quod is de crimine nunquam confeſſus aut convictus fuerit, pro innocente etiam habitus ac nondum diffamatus fuit ſepultus, ut nulla prorſus ratio animadverſionem in cadaver jam terræ traditum admittat.

Ubi pronunciavimus gegen Ruckersdorff: Iſt das Weib, 38
welcher obgedachte Verbrechung zugemeſſen wird, ohngefähr vor einem Jahre Todes verfahren, und ehrlichen zur Erde beſtattet worden: So mag nunmehr mit dem todten Cörper nichts fürgenommen, noch derſelbe wieder aufgegraben, und anderswohin geworffen werden, V. R. W. *M. Jun. A. 1630.*

Secundus caſus eſt, quando reus adhuc 39
vivus crimen quidem confeſſus, aut de eo convictus fuerit; attamen de tempore delicti, an hoc vere ſit perpetratum, non conſtet; Quo caſu vivo delinquenti mortis pœna irrogari nequit, juxta *l. 1. §. it. illud. ff. ad SCt. Sylan. l. ſi quando. 9. C. unde vi.* Mynſing. *cent. 3. obſerv. 81.* Foller. *in pr. crim.* verb. *capiat informat. n. 18.* Proſp. Far. *in pr. crim. l. 1. tit. 1. q. 2. n. 6.* Maſcard. *de probat. l. 2. concl. 830. n. 5.* quare nec mortuo reo, cadaver ipſius macula affici debet, ut maxime etiam ex conjecturis & præſumtionibus veritas criminis ſit colligenda.

Prout

40 *Prout reſpondimus Quæſt.* in Voigtsberg: Ob wohl *H. H.* in ſchaiffer Frage ſich zu dem *articulirten* Straſſen-Raub bekannt. Dieweil aber dennoch deßwegen keine Erkundigung bey den *Acten* verhanden; Als mag auch, wenn er gleich jetzo verſterben ſolte, mit ſeinem todten Cörper nichts fürgenommen werden, ſondern es würde derſelbe, jedoch ohne gewöhnliche *Ceremonien*, Geſang und Klang, durch den Todten-Gräber auf den Kirchhoff gelegt und begraben, V. R. W. *M. Oct. A. 1629.*

41 Tertius caſus eſt, ſi reus de crimine confeſſus vel convictus, & ad ſupplicium mortis condemnatus, antequam ſententia executioni mandetur, mortuus fuerit. Hujus cadaver pro ratione criminis commiſſi non minus ſuſpendendum, comburendum vel rotæ affigendum eſſe, ac ſi reus adhus viveret, non male forſan quis affirmaverit, nec judex ex arbitrio ſic judicando a vero
42 multum aberraverit. Attamen ſi crimen perpetratum non fuerit ex numero eorum, quæ pro atrociſſimis habentur, ut in cadaver rei defuncti animadvertatur, ſuaſor eſſe nollem; eo, quod per mortem delinquentis ipſum delictum quoad pœnam corporalem extinguatur, *L. 6. ff. de. publ. judic. & l. fin. C. ſi reus vel accuſ.* Ant. Gom. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 78. & ſeqq.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 3. lit. B.* Matth. Col. *P. 1. dec. 107. n. 37.*

43 *Sicuti & Dn. Scab. pronunc. ad conſult. Senatus* in Mucheln: Ob wohl Vintz Zentgar ſeines Alters von 58. Jahren in Gutem bekannt, daß er einen Jungen von 15. Jahren mit einem Stock zu Tode geſchlagen. ꝛc. Dieweil aber dennoch derſelbe, eurem fernern Bericht nach, an der ſchweren Noth, damit er beladen geweſen, nunmehr auch Todes abgangen; So mag wider ſeinen todten Cörper ferner nichts fürgenommen werden; Sondern es wird derſelbe vom Todtengräber auf den gemeinen Krichhoff, jedoch ohne die gewönlichen *Ceremonien*, billich begraben, V. R. W. *M. Jan. A. 1608.*

44 At crimine quopiam atrociſſimo, veluti incendii, veneficii, læſæ majeſtatis, &c. commiſſo, cadavera in reatu mortuorum publice ſuſpendi, vel rotæ affigi, aut comburi debere, conveniunt fere omnes, Petr. Heig. *P. 2. q. 37. n. 32.* Par. de Puteo *in tr. ſyndic.* verb. *mortuus. n. 1.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. qu. 10. n. 78.* Ægid. Boſſ. *in tit. de execut. ſentent. n. 18. & in tit. de accuſat. n. 33.* Jul. Clar. *in pract. crim. §. ult. qu. 51.* qui dicunt, in delictis atrociſſimis ad aliorum exemplum & terrorem, judici arbitrarium eſſe, cadaver delinquentis mortui poſt condemnationem ſuſpendi facere, ut in inſignibus & famoſis latroni-
45 bus, reis læſæ majeſtatis. &c. Quibus ob delicti atrocitatem non multum repugno: quamvis ſatis eſſe exiſtimem, cadaver rei in reatu mortui hoc caſu a carnifice e civitate trahi, ac penes furcas aut patibulum humari; qualis ſepultura vulgo dicitur canina, & loco pœnæ eſſe poteſt in criminibus atrociſſimis. Quippe quando in literis ſacris execrabilis damnationis mentio fit, hoc cumprimis adjicitur, cadavera ſepultura indigna volucrum & beſtiarum prædæ fore: ut & poſt mortem & ſupplicium datum pœna duret, *1. Reg. 17. v. 44. 3. Reg. 21. v. 23. & 4. Reg. 9. v. 34. & ſeq. Pſal 79. v. 2. Eſa. 14. v. 19. 20. Ezech. 39. v. 17. & ſeq. Jer. 16. v. 46.*

46 *Veluti etiam pronunciavimus* gegen Sittichenbach, *ad requiſ. Præfecti:* Dieweil aus der gehaltenen gerichtlichen *Regiſtratur* ſo viel zu befinden, daß der Teuffel bey der *Tortur* Margarethen Sparwitzin ſo hart zugeſetzet, daß ſie nicht eine halbe Stunde an der Leiter geſpannet, mit groſſem Geſchrey Todes verfahren; und ihr Haupt gehencket, daß man geſehen, daß ſie der Teuffel inwendig im Leibe umgebracht; inmaſſen denn auch daraus abzunehmen iſt, daß es mit ihr nicht richtig geweſen ſeyn muß, weil ſie bey währender *Tortur*, gar nichts, weder Ja noch Nein geantwortet. ꝛc. So wird der Sparwitzin todter Cörper ohne Geſang und Geläute, unter den Galgen, oder das Gerichte, durch den Scharff-Richter, oder Abdecker, billich begraben, und verſcharret, V. R. W. *M. Jun. A. 1623.*

Pariter & Scabinos adverſus delatum de incendio, & confeſſum, ante executionem mortuum, pronunciaſſe reperio, verſus Löbnitz: So mag nunmehr wider den todten Cörper ferner nichts fürgenommen werden, ſondern derſelbe wird durch den Scharff-Richter unter das Gerichte billig begraben, V. R. W. *M. Febr. A. 1596.* 47

Quartus caſus eſt, ſi reus de crimine 48
quopiam capitali confeſſus vel convictus, ex conſcientia delicti patrati ſeipum interfecerit, & executionem ſupplicii prævenerit, mortemque acceleraverit; De quo vix dubium eſt, quin ejusdem cadaver ſuſpendi, rotæ affigi, vel cumburi queat, Petr. Heig. *d. Part. 2. qu. 37. n. 32.* Matth. Coler. *d. P. 1. qu. 107. n. 38.* Petr. Theodor. *dict. diſp. 10. th. 10. in fin.* Proſp. Farin. *dict. quæſt. 10. n 80.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. lib. 2. caſ. 285.* Et ita obſervatum, per plura exempla teſtatur Ant. Gomez. *tom 3. variar. reſol. c. 1. n. 79. in tr.* Gig. *de crim. læſ. maj. in tit. de pæn. com. crim. læſ. maj. qu. 33. n. 8.*

Abſurdum namque eſſet, a pœna eximi 49
reum; qui propterea, quod mortem ſibimetipſi intulerit, graviori ſupplicio plectendus eſſet. Et ſi unquam in exemplum & terrorem aliorum, adverſus cadavera defunctorum animadvertendum eſt, hoc caſu, quo delictum delicto cumulatur, id fieri debere, nemo negaverit.

Prout Scabini pronunc. adverſus quæſtorem infidelem, qui metuens pænam laquei publicam, in carcere privatim, laqueo arrepto, ſemetipſum ſuſpenderat, gegen Dreßden: 50
So hat er durch ſolche Veruntrauung die Straffe des Stranges verwircket; und weil er dieſe Gelegenheit genommen, daß er ſich ſelbſt erhencket: So wird nunmehr nichts weniger wegen ſolcher ſeiner Veruntrauung und Betrugs; weil er auch ſeines böſen Gewiſſen halben ſein eigener Hencker worden, ihme ſelbſten das Leben eigenthätlichen genommen, und ſich umgebracht, auch andern dergleichen, welche aus leichtfertiger Künheit die zeitliche Schmach und *Pæn*, ſo ſie wegen ihrer verübten Verbrechung verdienet, höher als ihr Leib und Seele achten, zum Abſcheu und Exempel, damit ihnen gewehret, und ſie hierdurch gleichſam abgehalten werden, ihnen ihr Leben wegen der ſchmählichen Straffe, ſo nach ihrem Tode an ihnen vollſtreckt wird, eigenthätiger Weiſe ſelbſten zu nehmen: ſein todter Cörper an Galgen öffentlich gehencket, V. R. W. *Ad requiſ. illuſtriſſ. Dn. Electoris Sax. M. Apr. A. 1613.*

Pariter reſponderunt ad conſultat. Quæſt. Torgenſ. adverſus latronem, qui rota contundendus, vulnera aliquot lethalia ſibimet ipſi inflixerat, quo mortem accelerando pœnam rotæ effugeret: Und wenn er gleich von ſolcher 51
Beſchädigung, ehe und zuvor dieſer Recht-Spruch ankommet, verſterben möchte: würde nichts weniger ſein todter Cörper, weil er ſonſten das Leben, ſo ihme durch Urthel und Recht aberkannt, verwircket, an die Feymſtatt oder ans Gerichte geführet, und daſelbſten auf ein Rad andern zum Exempel und Abſcheu billich gelegt und geflochten, V. R. W. *M. Apr. A. 1613.*

Digitized by Google

QUÆSTIO CXXXII.

De Cumulatione Pœnarum: & an pluribus atque diverſis delictis exiſtentibus, pluribus quoque & diverſis pœnis ſit locus?

SUMMARIA.

1. Abſque ſententia condemnatoria nemo puniendus eſt.
2. Sententia ſecundum LL. & conſtitutiones publicorum judiciorum eſt concipienda, n. 3.
4. In ſententiæ dictamine ſumma requiritur judicis diſcretio, n. 6.
5. Quare & peritiores hac in re ſunt conſulendi.
7. Plura delicta pluribus pœnis plectuntur, n. 10.
8. Una pœna alteram non conſumit, ſed ſingulis delictis ſingulæ competunt pœnæ, & quatenus hoc verum, n. 24. 25. 68.
9. Quod maxime verum, quando ex ſingulis delictis ſperatus reſultat effectus.
11. Reprehendendus judex, qui prius aliquem fuſtigari mandat, poſtea morti tradit.
12. Major pœna abſorbet minorem, n. 22.
13. Maxime ſi plura delicta ad eundem tendunt effectum.
14. Quatenus plures pœnæ conjunctim reo poſſint irrogari, variant Dd. & diverſimode diſtinguunt, n. 15. 16. 17.
18. Res tota judicis arbitrio relinquenda eſt; quale hoc arbitrium eſſe debeat.
19. Atrocius mortis ſupplicium reliquas mortis pœnas tollit, n. 20.
21. Pœnarum cumulatio non admittitur, niſi in id, quod plus eſt in una, quam in alia.
23. Plura mortis genera inter ſe compatibilia non ſunt, n. 49.
26. Adducuntur præjudicia Scab. Lipſ. in cumulatione delictorum, quæ ſingula mortis ſupplicio puniuntur, veluti incendio cum aliis criminibus commiſſo, n. 27. 28. 29. 30. 31.
32. Vel ſodomia cum latrocinio concurrente.
33. Aut latrocinio cum aliis criminibus, n. 34. 35. 36. 37. 38.
39. Sacrilegio itidem concurrente cum aliis delictis.
40. Veneficio, aſſaſſinio, aliiſve criminibus concurrentibus, n. 41.
42. Quid itidem juris, ſi furtum cum adulterio, inceſtu, bigamia, perjurio, vel homicidio concurrat, n. 43. 44. 45. 46. 47.
48. Vel ſi rapina concurrat cum aliis delictis.
49. Pro multis diverſis delictis infligitur unica pœna, promeritarum ſeveriſſima.
50. Mitioris pœnæ augmentum cum ſeveriori pœna ſimul reo poteſt irrogari, n. 51.
52. Sententia Scab. Lipſ. n. 53. 54.
55. Crimine furti cum rapina concurrente, quænam pœna reo ſit infligenda.
56. Concurrentibus delictis, quorum unumquodque ob ſui reiterationem augmentum habet peculiare, addi poſſunt augmenta ob pluralitatem criminum.
57. Reſponſum Scab. Lipſienſ.
58. Ob enormitatem delictorum concurrentium, addi poteſt quandoque augmentum aliquod pœnæ.
59. Pœnæ hodie ſunt arbitrariæ.
60. Sententia Scab. Lipſienſ. n. 61.
62. Mortis pœna reliquas pœnas corporales abſorbet, n. 63. 64. 65.
66. Obſervantia Scab. Lipſ.
67. Diverſæ pœnæ corporales conjunctim ac ſimul reo non infliguntur, n. 68.
69. Pœnæ corporales non ſunt compatibiles.
70. Obſervantia Scab. Lipſ.
71. Nummella non abſorbent pœnas corporales.
72. Abſciſſio digitorum cumulari poteſt cum fuſtigatione.
73. Omnis pœna corporalis relegationem perpetuam conjunctam habet, n. 74.
75. Abſciſſio tamen digitorum quandoque conjunctam habet temporalem relegationem.
76. Pœna corporalis cum pœna civili nunquam cumulatur.
77. Sententia Scab. Lipſ.
78. Pluribus delictis levioribus concurrentibus, una ſolummodo pœna ſolet irrogari, n. 79. 80. 81. & quando hoc fallat, n. 83.
82. Hoc caſu ad fuſtigationem quandoque perveniri poteſt.

1 TErtium, quod circa irrogationem pœnarum conſiderandum, eſt earundem indictio ſeu condemnatio rei. Neque enim reo confeſſo aut convicto ſupplicium aliquod irrogari debet, priusquam a jurisperitis, rerum criminalium cenſoribus, hoc indictum, reusque condemnatus fuerit: ac illicitum prorſus eſt, pœnam alicui infligere ob delictum, de quo accuſatur, antequam ſententia condemnetur, *Dd. in c. forus. de verb. ſignific. & in c. 1. de ſentent. & re judic. in 6to.* Nic. Reuſn. *l. 3. conſil. 1. n. 12.* ſemper namque ante executionem cauſæ, ipſius finis & ſententia eſt expectanda, *l. ſi cauſam. 2. C. de exec. rei judic.*

2 Agitato itaque proceſſu criminali, ac bene perpenſa rei confeſſione, & probe examinatis probationibus, factaque cauſæ concluſione, judex acta (ſecundum quæ judicandum eſt, *l. illicitas. 6. §. veritas. ff. de offic. præſid. l. rem non novam. 14. C. de judic.*) diligentisſime viſa examinet & ponderet, ſententiamque legibus ac conſtitutionibus publicorum judiciorum accommodatam, & maleficio condignam concipiat, *l. perſpiciendum. 11. in pr. ff. de pœn. l. 4. §. pen. ff. de incend. l. cum reis. 180. igitur. C. de pœn.* Quæ mox in ſcripta redigenda, ut 3 legatur, *l. 2. & l. ult. C. de ſent. ex brevic. recit.* Marant. *P. 6. de ſentent. n. 12.* quod & Imp. Carolus V. judici ac Scabinis rerum criminalium injungit, in *art. 92. Ord. crim.* ibi: Nach beyder Theil und allem Fürtrag, auch endlichen Beſchluß der Sachen, ſollen der Richter, Schöppen und Urthełler alle gerichtliche Fürträg und Handlung für ſich nehmen, mit Fleiß beſichtigen und erwägen; und darauff nach ihrem beſten Verſtändniß dieſer unſer peinlichen Gerichts-Ordnung, nach

nach Gelegenheit eines jeglichen Falls, am allergleichſten und gemäßigſten, Urthel in Schrifften
4 faſſen laſſen. ꝛc. In quo ſententiæ dictamine ſumma & accurata judicis diſcretio, eruditio, experientia atque dexteritas requiritur. Quamvis enim delictis certum aliquod ſupplicii genus, legibus & conſtitutionibus ut plurimum reperiatur impoſitum; attamen quia multifariis & innumeris factorum & criminum qualitatibus atque circumſtantiis ipſum quaſi jus mutatur, quæ propterea in cognitione & examine cujusque delicti accuratiſſime ponderandæ ſunt, *l. perſpiciendum. 11. & l. aut facta. 16. ff. de pœn.* fieri nequit, quin difficile admodum ſit, pœnam legibus determinatam certo facto & delicto accommodare: Idque tanto difficilius in criminibus & maleficiis iis, pro quibus certum aliquod ſupplicium jure definitum non eſt, quanto magis judicis arbitrio determinatio pœnæ relinquitur, quæ ſingularem prudentiam, & experientiam haudquaquam vulgarem requirit.

5 Quare, ne judices hac in re periculoſiſſima, contra juſtitiæ æquilibrium, rectamque æquitatis rationem quicquam agant, aut in Conſtitutiones rerum criminalium impingant, Imp. Carolus V. eos ad peritiores & JCtos exercitatos ſæpiſſime ablegat, eorumque conſilium atque ſententiam in dictamine pœnarum implorare, ſtricteque exequi jubet, imprimis vero in *art. 219. Ord. crim.* Et clarior hac de re in terris Electoratus Sax. extat ſanctio Illuſtriſſ. Electoris D. Auguſti, feliciſſimæ memoriæ, *in reſcripto Scabinis Lipſ. M. Jan. A. 1579. inſinuato*, hiſce verbis diſponentis: die Acta in den Schöppen-Stuhl darüber zu erkennen ſchicke, und was alſo der Straffe halben oder ſonſten hierüber erkannt, daſſelbe gebührlichen vollſtrecke. ꝛc. quæ diſpoſitio tanto magis neceſſaria viſa fuit Illuſtriſſimo conſtituenti, quanto major difficultas verſatur in exponendis pœnis, tam ordinariis, quam extraordinariis.

6 Etiam quod ad pœnas ordinarias attinet, licet hæ ſemper certæ ac definitæ ſint, unde & ordinariæ dicuntur, quas ſcilicet leges ſanxerunt, principes conſtituerunt, moresque ac conſuetudines introduxerunt, *l. 1. §. 2. ff. ad SCtum Turpilian.* Jod. Damhouder. *in pr. rer. crim. c. 55. n. 2.* negari tamen nequit, judici maxime incumbere, ex evidente ac urgente ratione, pro ſuo arbitratu, factique qualitate, & perſonarum conditione, eas augere, minuere, inflectere, atque variare: quod ipſum peculiarem hominis diſcretionem & dexteritatem requirit.

7 Quin & ſæpius accidit, ut pluribus ac diverſis delictis perpetratis, reo ſit pœna aliqua infligenda: quo caſu difficiliorem reddi judicis expeditionem, ejusque arbitrium magis involvi, vix ambigendum erit. Etenim in jure certiſſima extat regula, ab omnibus fere probata, quod plura delicta non unica, ſed pluribus pœnis plecti debeant, per textum manifeſtum in *l. nunquam plura. 2. ff. de privat. delict.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 3. quæſt. 22. n. 1.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. quæſt. 84.* Did. Covarr. *lib. 2. var. reſol. c. 10. n. 8.* Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 1. n. 18.* Nic. Reuſner. *l. 2. dec. 20. n. 2.*

8 Et ſingulis delictis ſingulæ pœnæ competunt, ſic ut altera alteram non conſumat, *l. 27. & 48. ff. ad L. Aqu. l. Neratius. 11. §. 2. ff. de ſerv. corrupt. l. 1. §. hunc tamen. l. 2. §. 1. ff. de tutel. & rat. diſtr. l. nunquam. 60. ff. de oblig. & action. l. vulgaris. 21. in fin. pr. ff. de furt. l. facienda. 8. §. 2. ff. arbor. furt. caſ. l. ſi ſtuprum. 25. & l. pater. 41. ff. de injur. l. 6. ff. ad L. Jul. de adult.* obque reiterationem delictorum pœna ſemper augenda & multiplicanda eſt, *l. capitalium. 28. §. ſolent. & §. graſſatores ff. de pœn. l. 1. ff. de jur. patron. l. 3. C. de epiſcop. audient. l. ſervos. 8. C. ad L. Jul. de vi publ.* Ant. Gomez. *tom. 3. variar. reſol. tit. de delict. n. 160. in fin. & tit.* 9
de furt. n. 5.

Quod maxime verum eſſe putatur, quando ex ſingulis delictis reſultat effectus diſtinctus ac ſeparatus: quo caſu pro numero delictorum pœna omnino multiplicari debet, Bartol. *in l. nunquam plura. n. 4. & 11. ff. de privat. delict. & in l. ſi gemina. 10. ff. arbor. furt. caſar.* Jul. Clar. *d. quæſt. 84. verſ. ſcias etiam. & verſ. hæc autem omnia.* Nic. Reuſner. *d. l. 2. dec. 20. n. 5.* Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 1. n. 18.*

Secundum hæc ſi pœna determinanda eſſet, 10
facillimi negotii res foret, ac pro indubitato tenendum, quod pro ſingulis delictis ſingulæ pœnæ venirent irrogandæ, ita ut, ſi major pœna mortis cum minori pœna fuſtigationis concurreret, incipiendum ſit a pœna minori, & poſtea deveniendum ad majorem pœnam mortis: quod ſenſiſſe videtur Ang. *in d. l. nunquam plura ff. de privat. delict.* Lud. Carer. *in pract. crim. tract. de homicidio. §. circa ſecundum. n. 44.* Cæpoll. *in Auth. ſed novo jure. n. 42. C. de ſerv. fugit.* Lud. Montal. *in tract. de reprobat. ſentent. Pilati. art 1. verſ. nunc. quæro. &c.*

Neſcio tamen, an non merito reprehendendus 11
ac pene deridendus eſſet hodie judex, qui prius aliquem pecuniariter mulctari, aut fuſtigari, vel ad triremes ad tempus transmitti mandaret, & deinde illum morti traderet: quod nec abſque inſigni quapiam abſurditate concederetur, Proſp. Farin. *d. qu. 22. n. 31.* quum juris quoque notiſſimi ſit, 12
majorem pœnam abſorbere minorem, nec locum habere hoc caſu pœnarum multiplicationem; ita ut is, qui aliquem vulneraverit & occiderit, de homicidio tantum puniatur, & pœna vulneris cum pœna homicidii confundatur, gloſſ. *in l. qui de crimine. 9.* verb. *plurima. C. de accuſ.* Bartol. *in d. l. nunquam plura. n. 4. ff. de privat. delict.* Nic. Reuſner. *d. l. 2. dec. 20. n. 8.* Hippol. de Marſil. *in l. ſi in rixa. 17. n. 15. ff. ad L. Cornel. de ſicar.* Hier. Magon. *P. 1. dec. 90. n. 15. & ſeqq.* Joſ. Lud. *P. 1. dec. Lucen. 61. n. 3.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 77. n. 4.* Angel. Aretin. *de malefic.* verb *in platea. n. 20.*

Quod tum maximopere verum eſt, ſi plura 13
delicta ad eundem tendant finem neceſſarium majoris ſeu principalis delicti, quod abſque illis non tam commode patrari poterat, Nic. Reuſner. *d. deciſ. 20. n. 9.* unde & fit, ut pro injuriis pluribus, uno & eodem impetu illatis, una tantum pœna, quaſi una tantum ſit injuria, debeat ac ſoleat imponi, *l. 1. §. verbis. ff. de injur. l. unum. 24. ff. de teſtam.* Bart. *in l. item apud. 25. §. ait prætor. ff. de injur.* Ang. Aretin. *in tr. malef.* verb. *verba injurioſa. n. 6.* Did. Covarr. *l. 2 var. reſol. c. 10. n. 8. verſ. ſecundo ſi quis.* Perinde ut & pluribus ad eundem finem & effectum commiſſis falſitatibus, non multiplicatur, ſed augetur falſi pœna, Bartol. *in l. quicunque. 4. C. de ſerv. fugit.* Did. Covarr. *c. 10. n. 8.* Nic. Reuſner. *l. 2. dec. 20. n. 11.*

Hæc ſane prioribus e diametro contrariari 14
videntur, ac deciſionem hujus quæſtionis haud parum

Digitized by Google

parum reddunt difficilem ac intricatam. Pro cujus reſolutione *interpp.* multifarie diſtinguunt, inter pœnas iterabiles & compatibiles, quales ſunt mulcta pecuniaria, pœna carceris, relegationis vel exilii, quæ pro quantitate delictorum compatibiliter multiplicari poterunt; atque pœnas non iterabiles, nec inter ſe compatibiles, puta, ſi pro uno delicto imponi debeat pœna mortis, & pro alio pœna fuſtigationis, aut exilii: quo caſu, licet alias regulariter, pluribus concurrentibus pœnis, a minori ad majorem procedi debeat, minus crimen a majore abſorberi ajunt, Nic. Reuſnet. *d. dec. 20. n. 16.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 3. q. 22. n. 30.*

15 Aliter quoque diſtinguunt inter delicta ſucceſſiva, ex intervallo commiſſa; & delicta ejuſdem generis: ita ut, licet plura delicta ejuſdem generis ex intervallo commiſſa, pluribus pœnis punienda ſint; hoc tamen ſic accipi debeat, ut procedat ſolummodo in delictis momentaneis, non etiam ſucceſſivis, in quibus non niſi unica imponenda ſit pœna: etiam ſi plura ſint delicta, & ex intervallo perpetrata, veluti ex continuatione adulterii cum una eademque perſona, unicum reputari debeat adulterium, & non plura, *l. mariti. 39. §. ſex menſium. ff. ad L. Jul. de adulter.* gloſſ. *in l. vulgaris 21.* verb. *fur fuerit. ff. de furt.* ubi ait, licet, cum quis alienam uxorem plures cognoverit, continuatione quadam plura eſſe videantur adulteria, unica tamen pœna continuatio iſta punienda ſit, Bald. *in l. 4 C. de ſerv fugit.* Jaſon. *in l. eum, qui. 30. §. in popularibus. n. 5. ff. de jurejur.* Nic. Reuſner. *d. dec. 20. n. 13.* Proſp. Farin. *dict qu. 22. n. 18.* Did. Covarr. *d. c. 10. n. 8.*

16 Quandoque etiam, inquiunt, accidit, ut plura delicta generis diverſi eodem tempore commiſſa, ad unum eundemque finem & effectum tendant; quo caſu majus delictum abſorbere minus, unamque tantummodo pœnam, ſcilicet majoris delicti, imponendam eſſe arbitrantur; veluti in vulnerante & occidente, qui ſolum puniri debeat de homicidio, & non de homicidio & vulnere ſimul, Bartol. *in d. l. nunquam plura. ff. de privat. delict.* Petr. a Plach. *in epitom. delict. l. 1. c. 1.*
17 *n. 8.* Did. Covarruv. *d. c. 10. n. 8.* Unde inferunt, quod, ſi in aliqua civitate tria extent Statuta, unum puniens delationem armorum in centum, aliud puniens inſultum in aliis centum, & aliud puniens vulnus pariter in centum, is, qui cum armis aliquem inſultat & vulnerat, non omnibus iſtis pœnis puniri debeat, ſed ſolummodo pœna centum pro vulnere, ne pœna inſultus & armorum confundatur cum pœna vulneris, ſecundum gloſſ. *in l. qui de crimine. 9.* verb. *plurima. C. de accuſat.* Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim. c. 77. n. 4.* Hippol. de Marſil. *in l. ſi in rixa. n. 15. ff. ad L. Cornel. de ſicar. & in l. un. n. 54. C. de rapt. virgin.* Proſp. Farinac. *d. qu. 22. n. 20.*

18 Quæ certe, ut & aliæ *interpp.* diſtinctiones, rem magis confundere, quam explicare videntur, ut non male forſan reſolutionem hujus dubii, quando nempe pluribus, ac quibus pœnis, delicta concurrentia coërceri debeant, judicis arbitrio relinquendam, quis exiſtimet: ut ſentire videtur Proſp. Farinac. *d. quaſt. 22. n. 31. circa fin.* quod ut maxime conceſſerim, ex obſervantia tamen cujusque loci arbitrium ſuum judex informare debet. Quare & hoc loco, quid hactenus in foro Saxonico circa concurrentiam delictorum variorum diverſarumque pœnarum, uſu & practica receptum fuerit, notare conſtitui, ponendo hac de re pro explicatione accuratiori certas aliquot regulas.

Quarum PRIMA eſt: quod pluribus & 19
diverſis delictis exiſtentibus, quæ ſingula morte puniuntur, reo majoris & atrocioris criminis ſupplicium ſolummodo imponi debeat, neglectis reliquorum delictorum pœnis.

Q. 1. Si plura concurrant delicta, quæ ſingula morte puniuntur, quodnam genus ſupplicii reo debeat irrogari?

Quæ regula parum difficultatis habet, cum 20
per rerum naturam impoſſibile ſit, unum eundemque delinquentem ſæpius morte puniri. Ac licet quis exiſtimare poſſ(e)t, hoc caſu non niſi ob unicum delictum reum puniri, reliqua vero prorſus impunita remanere, contra *l. 51 ff. ad l. Aquil.* attamen rectius & prudentius judicant, qui pro omnibus ſimul criminibus mortis ſupplicium ajunt, jure ac ratione ſic informati;

Tum, quod pœnarum cumulatio non admit- 21
tatur, niſi in id, quod plus eſt in una, quam in alia, *l. 1. ff. de vi bon. rapt. l. cum ex uno. 32.* ubi gloſſ *in* verb. *obtinui[illegible]. de obligat. & action. l. quoties lex. 41. §. 1. ff. eod. tit. l. 3. §. ult. ff. naut. caup. ſtabul.* gloſſ. *in l. prædia. 28.* verb. *conſecutus. ff. de act. empt. & in §. ult.* verb. *conſumit. Inſt ſi quadr. pauper.* Bartol. *in l. 1. §. unde quaritur. n. 3. ff. de publ. & vectig. & in l. nunquam plura. n. 3. ff. de privat. delict.* Atqui electa pœna mortis ſeveriori, nemo ambigit, quin per iſtius pœnæ executionem perveniatur ad finem reliquarum pœnarum, quibus mors delinquentis petitur, nec quicquam ulterius ineſſe poteſt ſupplicio minori, quod non majori mortis pœna ſit comprehenſum;

Tum, quod, ſicuti regulariter majus deli- 22
ctum tollit minus; ita major pœna minorem abſorbeat, juxta tradita gloſſ. *in l. qui de crimine. 9.* verb. *plurima. C. de accuſat.* Bartol. *in l. nunquam plura. n. 4. ff. de privat. delict.* Nic. Reuſner. *lib. 2. dec. 20. n. 8.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 77. n. 4.* Jul. Clar. *lib 5. ſentent. §. ult. q. 84. verſ. alius eſt caſus.*

Tum, quod varia & plura ſuppliciorum 23
mortis genera inter ſe compatibilia non ſint: impoſſibile namque eſt, ut pluribus ſimul ſuppliciis vita delinquenti adimi queat, quare haud immetito non niſi unica pœna mortis, eaque cæteris
atrocior ipſi infligenda erit. Quo ipſo etiam oc- 24
curriſ(i)tur vulgatæ *interpp.* aſſertioni, quod nempe ſingulis delictis ſingulæ pœnæ competant, nec altera alteram conſumat, *l. 27. & 48 ff. ad L. Aquil. l. nunqu[illegible]. 60. ff. de oblig. & act. l. Neratius. 11. §. 2. ff. de ſerv. corrupt. l. 1. §. hunc tamen. & l. 2. §. 1. ff. de tutel. & rat. diſtr. l. facienda. 8. §. 2. ff. arbor. furt. cæſar.*

Siquidem hæc aſſertio non niſi in ſuppliciis 25
compatibilibus locum habet; ut in carceris pœna, mulcta pecuniaria &c. In pœnis vero inter ſe non compatibilibus, quales ſunt variæ mortis pœnæ, hæc *interpp.* doctrina neutiquam obtinet, ſed minus ſupplicium a majore abſorbetur, Nic. Reuſn. *d dec. 20. n. 16.* Salycet. *in l. 5. n. 3 & 4. C. ad L. Jul. de adult.*

Hacque regula uſu ac practica fori Saxonici ſatis compro- 26
bata eſt, uti exemplis ac præjudiciis Scabin. Lipſienſ. demonſtrari poteſt. Nam ignis ſupplicium abſque dubio omnium mortis ſuppliciorum ſeveriſſimum eſt; Quare concurrentibus diverſis delictis, ſi inter hæc etiam incendium reperiatur, hujus pœna, quæ eſt ignis, pro reliquis omni.

Digitized by Google

omnibus imponi ſolet. Prout reſponderunt Dn. Scab. in caſu commiſſi homicidii, incendii, nec non furti multiplicis; ad requiſ. Quæſt. in Freyburg: So möchte B. S. wegen ſolcher begangenen und bekannten Verbrechungen, als des dreyfachen Brand-Schadens, Entleibung und unterſchiedener Deuben, mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. M. Aug. A. 1627.

27 Quin & in ſententiis non niſi delictum atrocius exprimere ſæpius conſueverunt Dn. Scab. reliquis criminibus tacite incluſis, nec eorundem expreſſa facta mentione; ut in caſu homicidii, furti & incendii, ab uno eodemque delinquente perpetrati; gegen Voigtsberg: So möchte D. S. von wegen ſolches begangenen und bekannten Brand-Schadens, mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. M. Dec. A. 1598.

28 Pariter pronunciarunt adverſus maleficum aliquem nobilem C. a VV. qui inſimul furtum, latrocinium, incendium, ſacrilegium & rapinam, diverſis tamen temporibus, & vicibus diſtinctis, commiſerat: So möchte er, wegen ſolches begangenen und bekannten Brand-Schadens, mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet und hingerichtet werden, V. R. W. Ad requiſ. Ge. Hent. ab Einſiedels in Selitz, M. Dec. A. 1600.

29 It. Ad conſultat. Quæſt. Saltzenſ. in caſu perpetratorum delictorum, incendii, latrocinii, adulterii & furti, M. Jul. A. 1614.

Et in caſu non multum diſſimili, verſus Heringen, ad requiſitionem Quæſtoris: Hat F. L. in Gutem bekannt, daß er nicht allein in der Kirche den Gotteskaſten erbrochen, und 3. fl. daraus geſtohlen; it. anderswo ein Pferd dieblichen entwendet, ingleichem mit einem Eheweibe geehebruchet, ſondern auch Andreas Rohrens Scheune mit Feuer angeſtecket, daß dieſelbe neben einem Stalle gantz abgebrannt; welche Ubelthaten gewiß und in Wahrheit geſchehen. rc. So möchte er, von wegen des begangenen und bekannten Brand-Schadens, hinwieder mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. M. Jun. A. 1608.

30 Nec non concurrente latrocinio, furto & incendio; ad conſultat. Magdalenæ, Viduæ Ge. Blanckens, M. Maj. A 1587.

It. Incendio & homicidio; Ad requiſit. Quæſt. Torgenſ. M. Apr. A. 1599.

O. P. in F. M. Mart. A. 1627.

31 Incendio & Sacrilegio; Ad petit. Joh. VVolff. a Schönbergs, M. Oct. A. 1600.

Incendio & furto; ad Præfectum Pegav. M. Maj. A. 1600.

Quæſt in Freyburgk, M. Aug. A. 1611.

32 Similiter, quando reus quidam latrocinii, Sodomiam cum equa commiſſam confeſſus fuerat, hujus ceu atrocioris criminis pœnam, quæ ignis eſt, ipſi indicere haud dubitaverunt Scab. Ad requiſ. Quæſt. in Freyburgk, M. Jun. A. 1598.

33 Poſt ignis ſupplicium, rotæ pœna reliquis atrocior eſt. Quare perpetrato crimine, quod rota punitur, concurrentibus licet aliis delictis levioribus, non niſi hoc ſupplicium indicitur reo; pronunciantibus ita Scabinis in caſu concurrentium delictorum latrocinii, duplicis homicidii, furti atque adulterii: So möchte S. H. von wegen ſolcher begangenen und bekannten Mordthat, Entleibungen, Pferde-Deuben und Ehebruchs, mit dem Rade vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. Senat. Sangerhuſ. M. Febr. A. 1610.

Et in caſu non multum diſſimili: So möchte P. B. von wegen ſolcher an dreyen Perſonen fürſetzlichen, böſzlichen und muthwilliger Weiſe begangenen und bekannten Mordthaten und Entleibungen, auch des einen Beraubunge, und daß er unterſchiedene Pferde- und Eſels Deuben begangen: andern zum Abſcheu und Exempel, mit dem Rade vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. Præf. VVeiſſ. M. Aug A. 1612.

34 Eandem pœnam indixerunt latroni, qui de ſacrilegio, furto, & rapina, confeſſus fuerat: So möchte H. S. von wegen ſolcher begangenen und bekannten Mordthat, Beraubung, und Kirchen-Raubes, auch verübten Diebſtahls, mit dem Rade vom Leben zum Tode geſtraffet und hingerichtet werden, V. R. W. Pronunciantes ita Car. Chriſtoph. Burggrafen von Donau, M. Mart. A. 1617.

35 Et in caſu fere ſimili: So möchten ſie alle beyde S. B. und H. L. wegen ſolcher begangenen und bekannten Kirchen-Beraubung, Mordthat und Diebſtahls, mit dem Rade vom Leben zum Tode geſtrafft werden, V. R. W. Quæſt. Freiberg. M. Febr. A. 1605.

It. Chriſtoph. & Lud. a Wiche, M. Apr. A. 1584.

Nec non concurrentibus delictis latrocinii, furti & adulterii: 36
So möchte M. L wegen ſolcher begangenen und bekannten Mordthat, deßgleichen obangeregter Pferde-Deuben, und verübten Ehebruchs halben, mit dem Rade vom Leben zum Tode geſtrafft und hingerichtet werden, V. R. W. Quæſt. in Schlieben, M. Aug. 1629.

Quæſt. in Hohenſtein, M. Maj. A. 1587.

Quæſt. Zwickav. M. Febr. A. 1596.

Idemque ſupplicium Rotæ indicere ſolent Scabini, ſi latrocinium cum furti crimine concurrat. Illud enim ceu majus, crimen furti utpote minus, abſorbet, quare pro utroque non niſi rotæ pœna irroganda eſt: Reſpondentibus ita Dn. Scabinis Quæſt. Nobilium a Bottfeld, M. Sept. A. 1582.

Quæſt. in Walhauſen, M. Mart. A. 1584.

Quæſt. in Ra[illegible]melburg, M. Jul. A. 1597.

Quæſt. Seidenſ. M. Oct. A. 1597.

Quæſt. in Zörbigk, M. Maj. A. 1602.

Quæſt. Torg M. Apr. A. 1613.

Notandum tamen hic eſt, quod, ſi crimen latrocinii ſæpius 37
reiteratum fuerit, concurrentibus etiam aliis delictis, ob reiterationem iſtam, uſtulationem, quæ forcipibus fit candentibus, ſupplicio rotæ addendam eſſe. Etenim ſi reus multiplicis latrocinii ferro candenti uri debet, antequam rota contundatur, ut dictum ſupra P. 1. q. 23. n. 12. utique multo magis hoc obtinebit, aliis quoque delictis concurrentibus; Veluti ſæpius reſpond. Scab. So möchte P. N. wegen der an Valtin Müllern und dem Schubekärner begangenen und bekannten Mordthaten und Beraubungen, ſowohl der verübten Pferde- Kühe- Eſel- und anderer Deuben halber, anfänglichen mit einem glüenden Zangengriff einmahl geriſſen, und folgends darauf mit dem Leben zum Tode geſtrafft und hingerichtet werden, V. R. W. Jud. Præfectura Cizenſ. M. Aug. A. 1618.

It. So möchte T. L. wegen der begangenen und bekannten 38
Mordthaten und Beraubungen, ſowohl der verübten Pferde- Kühe- Eſel- und anderer Deuben halber, anfänglichen mit einem glüenden Zangengriff einmahl geriſſen, und folgends darauf mit dem Rade vom Leben zum Tode geſtrafft, und hingerichtet werden, V. R. W. Jud. Præfectura Cizenſis, M. Jan. A. 1619.

Et in caſu ſimili, Prat. & Scab. Pegav. M. Aug. A. 1607.

Quæſt. Coldic. M. Sept. A. 1610.

Præf. in Marckersdorff, M. Jan. A. 1589.

Cumque rotæ ſupplicium pro crimine quoque ſacrilegii con- 39
ſtitutum reperiatur, ſequitur inde, pœnam hancce reo ſacrilegii infligendam eſſe, etiamſi is alia quoque delicta commiſerit; prout Scabini pronunciarunt adverſus M. B. reum ſacrilegii, qui de uxoricidio & inceſtu quoque confeſſus fuerat; gegen Croſſen, ad Conſules & Senatum, M. Jan. A. 1613.

Hacque pœna rotæ regulariter indici ſolet ſacrilegis de furto quoque confeſſis; reſpondentibus ita Scabinis, ad requiſitionem Quæſt. Grillenberg. M. Dec. 1582.

Joh. VVolffg. a Schönbergs in Pulſnitz, M. Majo A. 1583.

Prat. & Scab. Lipſ. M. Oct. A. 1585.

Judicis Præfectura Born. M. Oct. A. 1592.

Quæſt. Radebergenſis, M. Mart. A. 1601.

Conſulum & Senat. in Croſſen, M. Mart. A. 1611.

Quæſt. Born. M. Apr. A. 1614.

Quæſt. Dippoldiswald. So möchten ſie alle beyde als verleumde Diebe und Kirchen-Räuber, mit dem Rade vom Leben zum Tode gerichtet und geſtrafft werden, V. R. W. M. Sept. A. 1622.

Idemque plane judicium habendum eſt de veneficio, ſi cum 40
aliis criminibus concurrat: quia & iſtud rota puniri ſolet. Sicuti & aſſaſſinus, qui pecunia conductus aliquem occidit, hancce rotæ pœnam incurrit, etiamſi de alio adhuc crimine confeſſus fuerit; reſpondentibus ita Scabinis Quæſt. in Hayn, M. Aug. A. 1618.

Porro quia & parricidii atque infanticidii pœna reliquis 41
atrocior habetur, dubitandum non eſt, quin ea ſit irroganda, ſi alia adhuc concurrant crimina leviora: prout ſæpius reſponſum memini.

Simili quoque ratione quia pœna ſuſpendii communiter ha- 42
betur atrocior gladii pœna, concurrentibus duobus delictis, quorum unum gladio, alterum vero laqueo punitur, hæc

Digitized by Google

hæc, nempe laquei pœna, ceu atrocior, præferenda, ac pro utroque crimine imponenda eſt; ut in caſu furti & adulterii commiſſi, prout reſpond. Scab. gegen Endorff: So möchte *S. S.* von wegen ſolcher begangenen und bekannten Deuben, mit dem Strange, in Mangel der Erkundigung aber wegen des begangenen Ehebruchs, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden, V. R. W. *Ad requiſ. Præfecti, M. Nov. A. 1595.*

It. Ad conſultat. Senatus in Hertzberg, *M. Jul. A. 1582.*

Joh. Haubold. ab Einſiedels in Syra, *M. Decembr. A. 1600.*

Rud. a Bünau in Scköllen, *M. Jan. A. 1601.*

Quæſt. in Grünhain, *M. Jan. A. 1627.*

43 *Nec non concurrentibus delictis furti atque homicidii:* So möchte *M. S.* von wegen ſolcher begangenen und bekannten Pferde-Deuben und Entleibungen, mit dem Strange vom Leben zum Tode geſtraffet und hingerichtet werden, V. R. W. *Ad conſultat. Quæſt. in* Sachſenburg, *M. Aug. A. 1617.*

44 *It.* So wird *P. E.* von wegen ſeiner begangenen und bekannten Deuben, mit dem Strange vom Leben zum Tode geſtraffet und hingerichtet; man wolte ihme dann ſeiner Freunde Vorbitte genieſſen laſſen, welches euch zu thun unbenommen: auf den Fall möchte er, von wegen der an Joachim Jobſten begangenen und bekannten Entleibung, woſern er gleichfalls auf ſeinem Bekänntniß vor Gerichte freywillig verharret, oder deſſen ſonſten überwieſen; mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. *Præf. in* Endorff, *M. Jun. A. 1604.*

It. Jud. in Pretzſch, *M. Maj. A. 1583.*

Joh. Fabiano a Ponickau, *M. Aug. A. 1584.*

Præf. Martisburg. M. Jun. A. 1596.

Joh. Fab. a Feilitzſch, *M. Aug. A. 1598.*

Quæſt. Coldic. M. Oct. A. 1607.

45 *Quod & obtinet in furto, concurrente crimine inceſtus, quod gladio alias puniri ſolet:* So möchte *P. G.* wegen der mit ſeiner eigenen Tochter Marien begangenen Blutſchande, und vielfältigen bekannten Deuben, als ein verleumder Dieb, geſtalten Sachen nach, mit dem Strange vom Leben zum Tode gerichtet und geſtraffet werden, V. R. W. *Quæſt. Dippoldiswald. M. Sept. A. 1622.*

46 *Eodemque modo pronunciandum adverſus reum furti, qui & bigamus eſt; ſicut reſponderunt Scabini Chriſtoph. ab* Haugwitz: So möchte *M. G.* wegen ſolcher vielfältigen begangenen Deuben, mit dem Strange vom Leben zum Tode geſtraffet werden; in Mangelung aber der Erkundigung, wird er wegen des Laſters der zwiefachen Ehe, da ihr euch derſelbigen erkundigen würdet, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode billig geſtrafft, V. R. W. *M. Febr. A. 1583.*

Et in caſu ſimili, Quæſt. Delitiano: So möchte er, wegen des begangenen Diebſtals mit dem Strange; in Mangelung aber der Erkundigung, wegen des Laſters der dreyfachen Ehe, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. *M. Jul. A. 1587.*

47 *It. Si reus furti de perjurio tertia vice reiterato, ſimul confeſſus eſt. Quæſt. Lipſienſi, M. Aug. A. 1593.*

48 *Rapina quoque cum homicidio vel adulterio concurrente, ambigendum non eſt, quin pœna gladii reus plecti, factaque executione cadaver rotæ affigi debeat: cum pro utroque delicto gladii ſupplicium ſit conſtitutum, crimine rapinæ peculiariter exigente, ut cadaver in terrorem imponatur rotæ: quod & propterea ſic practicandum eſt, veluti Scab. reſpond. Præf. Pegav.* So möchte *V. H.* wegen ſolches begangenen und bekañten Ehebruchs, mit dem Schwerd vom Leben zum Tode geſtraffet, und alſo dann der begangenen Beraubung halber, da ihr euch derſelben erkundigen werdet, auf ein Rad geleget, und geflochten werden, V. R. W. *M. Jul. A. 1584.*

Et in caſu ſimili, Quæſt. in Saltza, *M. Apr. A. 1603.*

49 Ex hiſce Dominorum Scabinorum ſententiis, ſatis, opinor, probatur, diverſis ac plurimis delictis exiſtentibus, non niſi unicam, eamque reliquis ſeveriorem pœnam, reo infligendam eſſe: ut ſic de veritate hujus regulæ, quin uſu & in praxi recepta ſit, dubitare ulterius non liceat. Quamvis non negem, quibusdam modis eam *limitari* poſſe:

Ac *primo* quidem, ſi variis & diverſis concur- 50
rentibus delictis, unius pœna peculiare quoddam habeat augmentum, quod ſimul cum ſupplicio reliquorum ſeveriſſimo exerceri queat. Exempli gratia, quando reus incendii ſimul quoque confeſſus eſt multiplex & reiteratum latrocinium, quod uſtulationem ferri candentis requirit: quo caſu incendii pœna absque dubio rotæ ſupplicio gravior, ac proinde reo irroganda eſt; attamen, quia augmentum pœnæ latrocinii, nempe aduſtio, quæ forcipibus fit candentibus, una cum ignis ſupplicio exerceri poteſt, nil ſane obſtare videtur, quin reus igne concremandus prius aduri debeat ferro candenti; quod & ita practicatur.

Etenim plurium ac diverſorum criminum pœ- 51
næ ſimul reo propterea infligi nequeunt, quia inter ſe compatibiles non ſunt, nec ſubſiſtere invicem poſſunt: abſurdum ſiquidem eſt, ut quis pluribus ac diverſis modis ſimul vita privetur, Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 20. n. 16.* Proſp. Far. *in prax. crim. lib. 1. tit. 3. quæſt. 22. n. 30. & 31.* quæ ratio ceſſat in augmento pœnæ, quod cum alia ſeveriori pœna conjungi nil prohibet, quippe quod una cum illo ſupplicio bene exerceri poteſt: ut ſic nulla ratione reus ab iſto augmento pœnæ ſit exemptus.

Reſpond. ita Dn. Scab. ad requiſit. Quæſt. Dreſd. So möch- 52
te *J. B.* wegen der an den krancken Perſonen begangenen und bekannten Mordthaten, mit drey oder vier glüenden Zangengriffen geriſſen, und alſodann des begangenen und bekannten Brand-Schadens halber, mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. *M. Oct. A. 1599.*

It. So möchte *C. C. E.* von wegen der begangenen und bekannten Mordthaten, mit zweyen glüenden Zangengriffen geriſſen, und hernacher des begangenen und bekannten Brand-Schadens halber, mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. *Ad conſultat. Quæſt. in* Saltza, *M. Apr. A. 1603.*

Et in caſu ſimili, Senat. in Commethau, *M. Maj. A. 1586.*

Idemque obtinet in aliis delictis, veluti ſi reus multiplicis 53
ac reiterati latrocinii, Sodomiam quoque cum bruto animali commiſerit: quo caſu ferro candenti aduſtus propter reiterationem latrocinii, igne poſtmodum concremari debet ob perpetratum crimen Sodomiæ; reſpondentibus ita Scabinis, ad requiſit. Quæſt. zur Auguſtusburg: So möchte er, von wegen ſolcher begangenen und bekannten Unthaten, mit drey glüenden Zangengriffen geriſſen, und alſodann mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet, und die Kuhe zugleich mit ihme verbrannt werden, V. R. W. *M. Oct. A. 1584.*

Pariter, ſi fratricidium cum incendio concurrat, reo qui- 54
dem pœna ignis imponenda eſt, addito tamen augmento illo, quo adverſus fratricidam ſolet animadverti, nempe ut maleficus trabæ illigatus ad locum ſupplicii pertrahatur, Conſt. Elect. 3. in fin. P. 4. quod augmentum una cum pœna incendii commode exerceri poterit; prout reſpond. Scab. Joh. ab Einſiedeln, in Lobſchütz: So möchte *J. N.* wegen ſolcher an ſeinem Bruder begangenen Entleibung zu der Freymſtatt geſchleiffet, und folgends des verübten Brand-Schadens halber, mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet und hingerichtet, auch durch das zuerkannte Feuer, gar zu Pulver gebrannt werden, V. R. W. *M. Jun. A. 1616.*

Limit. *ſecundo* regula prædicta, in crimine fur- 55
ti cum rapina concurrente. Quo caſu pro ratione reiterationis, damni dati, ac qualitate criminis, modo ſuſpendium, modo etiam gladii pœnam judicem tuto indicere poſſe, probavi pluribus ſupra *P. 2. q. 91. n. 49.*

Tertio limitanda eſt hæc regula, ſi concur- 56
rant talia crimina, quorum unumquodque ob ſui

reite-

reiterationem peculiare quoddam pœnæ augmentum habet; quale eſt crimen latrocinii, parricidii, &c. propter horum ſiquidem criminum reiterationem, reus ultra ſupplicium mortis forcipibus candentibus aduritur, uti expeditum eſt. Hæc itaque crimina ſi concurrant, etiamſi horum repetitio facta non ſit, ſed ſingulum unica vice commiſſum fuerit; nihilominus uſtulatio ferri candentis addi poteſt, perinde ac ſi horum alterutrum tantummodo perpetratum ac reiteratum fuiſſet. Parum namque refert, an tale crimen duplici vice, an vero duplex crimen ejuſdem qualitatis fuerit commiſſum.

57 *Quare cum reus quidam V. S. ultra commiſſum latrocinium, uxorem quoque ſuam necaſſet, pœnam ordinariam ipſi dictare non dubitaverunt Scabini, ita tamen, ut prius ferro candente adureretur: ſic reſpondentes Quæſtori in* Arnshaugk, *M. Oct. A. 1610.*

58 *Quarto* limitatur denique regula prædicta, ſi enormitas & atrocitas delictorum concurrentium peculiarem pœnæ ſeveritatem requirat, nec ſimplici unius criminis pœna ſatis videatur puniri. Tum certe nil prohibet, ob enormitatem criminis augmentum quoddam ſupplicio addi, & pœnam atrocioris criminis aggravari, veluti tradunt gloſſ. *in l. nunquam plura. 9.* verb. *ob aliud. in fin. & ibi* Angel. *ff. de privat. delict.* Bald. *in l. quicunque. 4. n. 5. C. de ſerv. fugit.* Nic. Reuſner. *lib. 2. dec. 20. n. 7.* Lud Gomez. *in §. ex maleficiis. n. 12. Inſtit. de action.* Did. Covarr. *lib. 1. var. reſol. c. 10. n. 8. verſ. quartum ſi ejuſdem. &c.*

59 Neque mirum hoc alicui videri poterit; cum notiſſimum ſit, hodie pœnas eſſe arbitrarias, ac judicem in atrocioribus pœnam ordinariam aggravare, & in defectu legum de ſimilibus ad ſimilia in pœnalibus procedere poſſe, Mod. Piſt. *P. 2. q. 92. n. 21.* Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. q. 17.* Dan. Moller. *lib. 3. ſemeſtr. 27.* Ac licet quovis caſu pœnam exaſperare neutiquam conſultum ſit, ſicuti nec ſuaſor judici eſſe velim, ut ſepoſita benignitate & clementia, nimium adhibeat rigorem in reis puniendis; attamen, quin, ſingulari criminis atrocitate rigorem poſtulante, judex gravius in reum animadvertere, & ſupplicii augmentum addere queat, dubitandum non eſt.

60 *Veluti Dn. Scab. cuidam C. S. reo 40. latrociniorum, cum ingenti atrocitate perpetratorum, concurrente etiam duplici incendio, ac furto multiplici, pœnam ignis dictantes, cum prius traha illigatum ad locum ſupplicii trahendum, ac ſexies ferro candenti uſtulandum eſſe, reſpond. ad requiſ. Senat. in* Commethau, *hiſce formalibus:* Da ihr euch nun allbereit erkundiget hättet, oder nochmahls eigentlichen erkundigen würdet, daß ſolche von ihme bekannte Mordsthaten alle, oder eines Theils gewiß und in Warheit geſchehen; auch die zwo Städte, davon in ſeiner Auſſage Meldung geſchicht, gewiß, und in Warheit abgebrannt worden und der Gefangene würde auf ſeinem gethanen Bekäntniß freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen; So möchte er, von wegen ſolcher ſeiner Verbrechung, zur Feymſtatt geſchleiffet, und mit ſechs glüenden Zangengriffen geriſſen; auch darauf mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet, und hingerichtet werden, V. R. W. *M. Maj. A. 1586.*

61 *Pariter & cuidam malefico veſpilloni M. S. ignis ſupplicium indicentes, ob inſignem criminis enormitatem, & latrocinii atque multiplicis homicidii acceſſionem, reum trahæ impoſitum ad locum ſupplicii raptandum eſſe, pronunc. Senat. VVeidenſ. hiſce formalibus:* So möchte er derowegen, daß er in Vergeſſung ſeines Chriſtlichen Glaubens mit dem Teuffel ein Verbündniß aufgerichtet, mit demſelben umgangen, ihn angeruffen; und durch vorbemeldtes Pulverſtreuen und Zäuberey zu wege gebracht, daß viel Leute geſtorben; Deßgleichen, daß er Bettel-Adam ermordet und beraubet, und aus den Sterbe-Häuſern Geld, Kleider und ander Geräthe geſtohlen: zur Feymſtatt geſchleiffet, und folgends mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. *M. Sept. A. 1615.*

Simili plane modo in caſu pari, adverſus quendam veſpillonem maleficum pronunciarunt; ad conſultat. Senat. in Wolckenſtein, *M. Maj. A. 1614.*

Secunda eſt regula, reus de crimine, pro quo mortis ſupplicium jure conſtitutum eſt, convictus, licet alia quoque confiteatur delicta, quæ pœnam corporalem merentur, attamen non niſi mortis pœna affici debet, ceſſante pœna corporali. 62

Q. 2. An reus ultimo ſupplicio plectendus ob alia delicta, pœna quoque corporis afflictiva affici poſſit?

63 Veluti ſi quis aliquem lethaliter vulneraverit, & alium plane occiderit: aut ſi fœmina ſoluto marito ſe proſtituens, ab eoque imprægnata, infantem interfecerit: Quibus caſibus duplex delictum committitur, quod diverſimode coërceri ſolet. Nam vulneratio lethalis fuſtigationem, homicidium vero pœnam gladii meretur; pariter & fœmina ob commiſſum adulterium ex *Conſt. Elect. 19. P. 4.* fuſtiganda; propter ſubſecutum vero infanticidium culei pœna plectenda eſt, *Conſt. El. 3. P. 4.* Quæritur ergo, annon utraque pœna delinquentibus ſit imponenda? Etenim haſce pœnas, fuſtigationem ſcil. & mortis ſupplicium, ſimul exerceri, ac reo conjunctim irrogari poſſe, vix negari poterit: maxime cum ſæpiſſime ad mortem condemnatos, antequam ſupplicium mortis luant, ferro candente lacerari, & ſic pœna alia corporali ſimul affici videamus: quæ certe atrocior & gravior videtur fuſtigatione. Tanto igitur facilius concedenda eſt cumulatio hujus pœnæ cum mortis ſupplicio; quia regulariter pœna pœnam non conſumit, *l. ſi ſervus. 48. ff. ad L. Aquil. l. Neratius. 11. §. 2. ff. de ſerv. corrupt. l. nunquam. 60. ff. de obligat. & action. l. vulgaris. 21. in fin. pr. ff. de furt. l. ſi ſtuprum, 25. & l. pater. 41. ff. de injur.*

64 Verum uſu & obſervantia haſce pœnas compatibiles non eſſe, ſatis experientia comprobatum habemus; nec unquam reum prius fuſtigari, aut ad aliam pœnam corporis afflictivam condemnari, & poſtea mortis ſupplicio puniri, hiſce terris vidimus, ſed major pœna mortis minorem pœnam corporalem abſorbet: ut rectiſſime docet Proſp. Far. *in prax. crim. lib. 1. tit. 3. qu. 22. n. 30. & 31.* Salycet. *in l. 5. n. 3. & 4. C. ad L. Jul. de adult.* Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 20. n. 16.* ac licet quibuſdam in locis, pœnarum incompatibilium multiplicatio uſu recepta ſit, eam tamen rariſſime non ex pluralitate delictorum, ſed propter criminis atrocitatem practicari, quo facinoroſi perterriti atrocitate pœnarum, abſtineant ab atrocibus delictis, notat Far. *d. qu. 22. n. 31.* ubi porro dicit: *Nunquam vidi hanc concluſionem in praxi receptam.* vide, quæ ſupra dixi, *n. 11. & 12.*

65 Nec obſtat, quod de aduſtione ferri candentis profertur, eam ſcilicet corpori majores cruciatus cauſari, ac nihilominus cum mortis ſupplicio cumulari ſolere. *Præterquam* enim, quod uſtulatio hæc, quæ forcipibus fit candentibus, peculiaris pœna corporis afflictiva non eſt, ſed augmentum pœnæ mortis, ſeu ultimi ſupplicii, ea non modo uſu & obſervantia, ſed & jure manifeſto probatur atque confirmatur, *Ord. crim. Car. V. Imp. art. 130. 131. 137. & 144. Conſt. El. 3. P. 4.* exinde autem ad cumulationem aliarum pœnarum corporalium cum mortis ſupplicio, quæ nullibi in jure probata, nec uſu recepta eſt, nil certi poteſt inferri; ſunt enim

enim ejuſmodi extenſiones in pœnalibus odioſæ atque prohibitæ, *c. odia. 15. de reg. jur. in 6to.*

66 *Hancque regulam in Elect. Sax. Scabinatu quotidie practicari, certius eſt, quam ut ulla probatione indigeat.*

Q. 3. Num reus ob plura & diverſa crimina perpetrata, pluribus quoque & diverſis pœnis corporalibus ſit afficiendus?

67 Tertia regula eſt: quotieſcunque plura concurrunt delicta, quæ ſingula diverſis pœnis corporalibus puniuntur, non niſi una ex hiſce pro omnibus pariter delictis reo imponenda eſt.

68 Vulgaris quidem regula eſt, quod varietas criminum, varietatem inducat pœnarum, *l. pœna. in pr.* junct. gloſſ. *ff. ad L. Aquil. l. ſi quis forte. 6. § ult. & l. capitalium. 28. ff. de pœn.* harumque altera alteram non conſumat, *l. 1. §. hunc tamen. & l. 2. §. 1. ff. de tutel. & rat. diſtr. l. nunquam. 60. ff. de obligat.* Attamen hæc regula non niſi in pœnis compatibilibus obtinet, ut dixi antea *n. 25.* Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 20. n. 16.*

69 Quum vero pœnæ corporales hodie pro compatibilibus non habeantur: iniquum ſiquidem eſt, corpus rei duplici modo affici ac lacerari; utique nec plures pœnæ corporales ſimul delinquenti irrogari poterunt; Proinde licet reus duplex commiſerit delictum, quorum unum fuſtigatione, alterum vero manus abſciſſione puniri ſolet, unica tamen pœna, vel fuſtigationis, vel amputationis manus, pro utroque delicto reo eſt imponenda, & ſic altera alteram conſumit.

70 *Quod hiſce in terris uſu introductum fuit, nec unquam reum aliquem fuſtigari, eique ſimul manum amputari, vidi. Ac licet delinquentes ſæpius plurima facinora confeſſi fuerint, ſi ad mortis ſupplicium devenire nequivimus, non niſi fuſtigationis pœnam ipſis indictam fuiſſe memini.*

71 Limitatur tamen *primo* hæc regula, ut vera ſit tantummodo in pœnis, quæ vere ac proprie ſunt corporis afflictivæ, ſecus vero in numellis, ad quas communiter rei ſiſtuntur, quibus pœna aliqua corporalis infligenda eſt: uti liquet ex *Ord. crim. art. 198.* ibi: öffentlich an Pranger geſtellet, und darnach die zween rechte Finger abgehauen. & poſtea: öffentlich an Pranger geſtellet, und förder mit Ruthen aushauen. ꝛc. Exinde tamen neutiquam inferendum, duplici pœna corporis afflictiva aliquem puniri: quum numellæ pœnæ corporis afflictivæ proprie non ſint, ſed tantummodo ſigna jurisdictionalia, & pœnarum irrogandarum præparatoria, ut dixi *qu. 129. n. 50. & ſeqq.* quamvis aliter ſentiat Matth. Coler. *P. 2. deciſ. 240. n. 3.*

72 Limit. *ſecundo* regula hæc in abſciſſione digitorum: quæ licet abſque dubio ſit pœna corporalis, bene tamen cumulari poteſt cum fuſtigatione, quando ſcilicet perjurii reus de alio quoque crimine, quod fuſtigationis pœnam meretur, confeſſus fuerit. Idque uſu ſic introductum, & in Elector. Sax. Scabinatu hactenus obſervatum eſt: forſan in odium relegatorum contra urphedam præſtitam revertentium, qui ſolum hac pœna abſciſſionis digitorum puniuntur; uti notum eſt, & probatum ſupra *P. 1. qu. 46. n. 56. & quæſt. 47.*

Reſpondimus ita Quæſt. in Lichtenwalda: So wird *G. H.* anfänglichen wegen ſeines begangenen Meineydes, mit Abhauung der fördern Glieder der beyden Finger, damit er geſchworen, geſtrafft; und nachmahls neben den andern beyden Gefangenen, wegen ihrer verübten Spitzbüberey, weil man der Erkundigung, nach Gelegenheit dieſes Falls, nicht gewiß ſeyn kan, öffentlich billig zur Staupen geſchlagen, und des Landes ewig verwieſen, V. R. W. *M. Jan. A. 1631.*

In caſu ſimili iiſdem fere formalibus reſpondimus Prat. Lipſ. M. Jan. A. 1629.

Quæſt. Dresd. M. Oct. A. 1629.

Quarta ſit regula: omnis quidem pœna corporalis relegationem perpetuam ſibi adjunctam habet, cum reliquis autem pœnis civilibus cumulari nequit. 73

Q. 4. An omnis pœna corporalis ſibi adjunctam habeat relegationem perpetuam?

Hujus regulæ duo ſunt membra diſtincta: PRIMUM eſt, quod pœnam corporalem ſequatur relegatio perpetua, eique neceſſario cohæreat atque conjuncta ſit. Hoc enim uſu ac praxi compertum habemus, quod virgis cæſus ſeu fuſtigatus, nec non is, cui manus amputata fuit, ſimul ac ſemper in perpetuum mittatur exilium: ita ut relegatio perpetua quaſi pœnæ corporalis pars ſit, ac ſequela neceſſaria; quod non modo hiſce in terris quotidie ſic practicatur, ſed & in Imper. Romano-Germanico diſertis verbis ab Imp. Car. V. probatur *Ord. crim. art. 198.* ibi: darnach die zween rechte Finger, damit er mißhandelt und geſündiget hat, abgehauen, auch fürter des Landes biß auf kündliche Erlaubung der Obrigkeit, verweiſt werden ſoll. Item: und fürter mit Ruthen ausgehauen, auch des Landes, biß auf kündliche Erlaubung der Obrigkeit, verweiſet werden ſoll. ꝛc. Speciale tamen hoc habet pœna abſciſſionis digitorum, ut eam quandoque ſequatur temporalis tantummodo relegatio; ſi ſcilicet is, qui contra urphedam præſtitam revertitur, antea quoque ad certum tempus in exilium ire juſſus fuerit. Etenim hoc caſu priorem relegationem repetendam, ac tempus exilii antea definitum denuo exprimendum eſſe, dixi & probavi ſupra *P. 1. quæſt. 47. n. 17.* ubi etiam præjudicia Scab. Lipſ. adduxi, quibus communiter hæc formalia reperiuntur inſerta: 74 75

So wird er, wegen ſolches begangenen Meineydes, mit Abhauung der fördern Glieder der beyden Finger, damit er geſchworen, billig geſtraffet, und des Landes wiederum auf drey oder vier Jahr lang verwieſen, V. R. W.

76 Alterum hujus regulæ membrum eſt, quod pœna corporis afflictiva cum mulcta pecuniaria, aut carceris pœna cumulari nequeat, licet diverſa delicta fuerint commiſſa, quæ alias etiam civili pœna carceris aut mulcta pecuniaria, coërceri ſolent. Videtur enim pœna corporis afflictiva pro levioribus etiam delictis ſufficere, ac pœnas civiles abſorbere: juxta tradita Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 20. n. 16.* & neſcio, annon hodie judex abſurditatis arguendus eſſet, qui una cum fuſtigatione, aliave pœna corporis afflictiva, mulctam pecuniariam indicere vellet: quum de jure Sax. pœnæ civiles & criminales haud cumulari poſſint; uti colligitur ex gloſſ. *art. 45. n. 4. v. vides igitur.* Landr. *lib. 3. &* gloſſ. *art. 31. n. 2. & art. 35. n. 4. libr. 2.* Landr. *Conſt. Elect. 12. P. 4.*

Q. 5. An pœna corporis afflictiva cum pœna civili queat cumulari?

Prout etiam reſpondimus ad requiſitionem Balthaſari Volleners, zu Sommern: Wird *G. K.* einer Schwängerung beſchuldiget, derowegen ihme eine Geld-Buſſe oder Gefängniß-Straffe angemuthet werden will: Wann er nun gleich der Schwängerung geſtändig ſeyn, oder derſelben, wie recht, überführet würde: Dieweil ihm aber dennoch ſeiner andern Verbrechung wegen allbereit der Staupenſchlag und ewige Landes-Verweiſung zu Recht erkannt worden. ꝛc. So wird dadurch zugleich auch die Schwängerung zur Gnüge verbüſſet; und er mag derowegen über den zu erkannten Staupenſchlag, der Schwängerung halber abſonderlich um eine Geld-Buſſe, oder mit Gefängniß, nicht in Straffe genommen werden, V. R. W. *M. Oct. A. 1611.* 77

Quinta

Digitized by Google

78 **Quinta regula ſit: quod pluribus ac diverſis delictis levioribus concurrentibus, una ac certa aliqua pœna civilis reo ſit irroganda.**

Q. 6. Num ob diverſa delicta concurrentia, plures ac di- 79 *verſæ pœnæ civiles reo conjunctim ſint infligendæ?*

Fateor equidem, regulam in jure fundatam eſſe, quod pœna una alteram non tollat, nec conſumat, *l. ſi ſervus. 48. ff. ad L. Aquil. l. Neratius. 11. §. 2. ff. de ſerv. corrupt. l. vulgaris. 21. in fin. pr. ff. de furt.* unde ſequi videtur, diverſis delictis exiſtentibus, quorum pœna arbitraria eſt, carceris, relegationis, aut mulcta pecuniaria, reum pro ratione variorum criminum perpetratorum, conjunctim ac ſimul hiſce pœnis affici poſſe. Quod ſenſiſſe videtur Angel. *in l. nunquam plura. ff. de priv. delict.* Cæpoll. *in* Auth. *ſed novo jure. n. 42. C. de ſerv. fugit.* & Dd. *commun. in l. omnes. 5. C. de dilat.*

80 Sed uſu aliud hodie obtinet, teſte practica quotidiana; licet enim reus alicujus delicti levioris; alia adhuc crimina perpetraſſe perhibeatur ac confeſſus fuerit; attamen diverſæ pœnæ ipſi haudquaquam conjunctim ſolent imponi, ſed certa aliqua pœna, carceris, relegationis, aut etiam mulcta pecuniaria, pro omnibus ſimul criminibus determinari conſuevit. Idque æquiſſimum 81 eſſe videtur, quum pœna illa, ſive ſit carceris, relegationis, aut pecuniaria, in tantum augeri & exaſperari queat, ut omnibus delictis facillime ſatisfaciat, ac in proportione æquali correſpondeat, nec ulla pœnarum diverſarum multiplicatione opus ſit. Quin & pro ratione diverſorum 82 ac multifariorum criminum, ad fuſtigationis pœnam, quæ longe ſufficiens eſt, perveniri poſſe, quivis conceſſerit.

Quæ tamen non aliter accipi velim, quam ſi, de- 83 lictis diverſis exiſtentibus, pœna adhuc veniat imponenda. Nam pro uno vel altero delicto jam antea pœna civili indicta, quin, alio crimine ſuperveniente, reo nova ac diverſa aliqua pœna irrogari, & utraque ſimul executioni mandari poſſit ac debeat, vix ambigendum eſt.

QUÆSTIO CXXXIII.

De Arbitrariis, ſeu Extraordinariis Pœnis.

SUMMARIA.

1. *Deficiente pœna ordinaria, locum habet extraordinaria, n. 13.*
2. *Singula maleficia nec recitari, nec nominari poſſunt.*
3. *Stellionatus perſecutio quando obtineat?*
4. *In pœnis arbitrariis imponendis quale arbitrium eſſe debeat judicis, n. 5. 6. 7. 8. 9. 11.*
10. *Judex ad quidnam ſit obligatus?*
12. *Quænam pœnæ dicantur arbitrariæ, n. 14. 15.*
16. *Arbitrariarum pœnarum nomine venit carcer, mulcta pecuniaria, relegatio, & quandoque fuſtigatio, n. 17. 32.*
18. *Obſervantia Scab. Lipſienſ.*
19. *Pœna arbitraria non poteſt extendi ad mortem, n. 20. 21. 22, 23. 24. 25. 26. 27.*
28. *Sententia Scab. Lipſienſ.*
29. *Niſi ſtatutum vel lex arbitrium ad mortem extendi, expreſſe permittat.*
30. *In falſo arbitraria pœna ad mortem extenditur.*
31. *Sicuti & in realibus injuriis Magiſtratui illatis.*
33. *Referuntur exempla pœnarum arbitrariarum ex reſponſis Scab. Lipſ. n. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44.*
45. *Qualis debeat eſſe proportio inter pœnas arbitrarias, n. 46. 47.*
48. *Obſervantia Scab. Lipſienſ.*
49. *In pœnis arbitrariis alternativis, non reo, ſed judici competit electio, n. 51.*
50. *In alternativis electio eſt penes debitorem, quatenus hoc ſit verum, n. 53.*
52. *Sententia Scab. Lipſienſ.*
54. *Pœna duplicata vel triplicata, non niſi alterutra reo poteſt irrogari, n. 55. 56.*
57. *Et quænam, n. 58.*

1 JUdicem in ferenda ſententia perpetuo ſequi debere pœnas ordinarias, & in legibus conſtitutas, neque illas temere ſuo arbitratu immutare poſſe, certiſſimi juris eſt, Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 55. n. 4.* quibus deficientibus, demum ad pœnas extraordinarias ſeu arbitrarias deveniendum. Id quod accidit non ſolum, quando lex ipſa abſque ſupplicii denominatione, pœnæ determinationem arbitrio judicis committit: ut ſæpiſſime in jure fieri videmus; ſed & ſi crimen perpetratum, nec peculiare nomen ſortiatur, nec legibus vel ſtatutis expreſſe comprehenſum reperiatur.

2 Quum fieri non poſſit, ut ſingulorum maleficiorum ſpecies ſingulæ recitentur; & adnotatis pœnis declarentur, *arg. l. natura. 4. ff. de præſcript. verb.* quæ tamen propterea haudquaquam impunitæ remanere debent, *l. locatio. 9. §. quod illicite.* ubi gloſſ. verb. *alterum. ff. de public. & vectigal. l. ſi longius. 18. §. 1. verſ. nedum judiciis.* ubi gloſſ. verb. *impunita. ff. de jud. l. ita vulneratus. 51. §. æſtimatio autem. ff. ad L. Aqu. l. Stichum. 96. §. 1. verſ. ſane quoniam. ff. de ſolut.* Quare generali quo- 3 dam vocabulo ſtellionatus notantur. Nam ubicunque titulus criminis deficit, ſtellionatus perſecutio locum obtinet, quæ ad legitimam aliquam animadverſionem non tendit, ſed coërcitionem extraordinariam habet, pœnaſque arbitrarias reo infligi jubet, *l. 2. & 3. ff. de crim. ſtellion.* ubi Matth. Weſenb. *in paratit. n. 2.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 83. n. 1.*

In hiſce pœnis extraordinariis ſeu arbitrariis in- 4 dicendis, non minor difficultas occurrit, nec minus periculum verſatur, ac in pœnis ordinariis certo facto atque delicto perpetrato accommodandis: quippe quod pœnæ extraordinariæ non ita ſimpliciter ac præciſe determinari, nec certa aliqua regula comprehendi queant: ſed potiſſimum judicis arbitrio ac diſcretioni committantur, qui, cauſa diligenter cognita, criminis qualitate probe examinata, omnibus circumſtantiis facti exacte perpenſis,

ſupplicium decernere debet; non quod ipſi placuerit, ſed quod æquitati ac juſtitiæ æquilibrio con-
5 venire deprehenderit. Quemadmodum enim in omni alio negotio & cauſa, judex arbitrium a lege aut homine ſibi conceſſum, gubernare ac regulare ſemper debet ſecundum terminos & tramites juris & æquitatis, *l. 1.* ibi: *Ut legem non offendat. ff. de uſur. c. cum autem.* & ibi *Præpoſitus. 22. diſtinct. c. judicet. 3. q. 7.* gloſſ. *in l. eas cauſas. 80. ff. de condit. & demonſtrat.* Felin. *in c. quoniam frequenter. §. porro n. 14. ut lit. non conteſt.* Cæpol. *in l. 1. n. 36. C. de ſerv. fugit.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 5. qu. 37. n. 194.* ita & in dijudicandis criminibus extraordinariis ac decernendis pœnis arbitrariis, munere ſuo ſecundum juris ac æquitatis normam fungi tenetur: Idque tanto magis, quanto majus periculum in puniendis delictis
6 verſatur. Adeoque quod de judice præclare ſcriptum reliquit M. Tull. Cicer. *pro Cluent.* meminiſſe ſcilicet eum debere, non ſolum ſibi poteſtatem datam, verum etiam fidem habitam eſſe, non quid ipſe velit, ſed quid lex & religio cogat, cogitare, neque ſibi, quodcunque concupiverit, licere, ſed habere in conſilio legem, religionem, æquitatem, fidem: Id præcipue in pœnis arbitrariis reo infligendis neceſſarium eſt, ubi graviter mandatum eſt judici, ut non aliter judicet, quam legibus, conſtitutionibus, aut moribus receptum eſt, *pr. Inſt. de offic. jud. l. 1. §. ſed & ſi. ff. ad L. Corn. de falſ.*

7 Etenim non durior jure aut æquitate judex eſſe debet; ne ex ſummo jure ſumma fiat injuria, Oldendorp. *in libell. de jur. & æquit. tit. 4.* neque clementiorem ſeſe præbere, *l. ſervos. 8. C. ad L. Jul. de vi publ. l. ſi qua pœna. 244. ff. de verb. ſignif. l. ſi hominem. 7. in pr. ff. depoſit.* Facientis ſiquidem culpam judex habet, qui, cum poſſet, corrigere negligit, *c. error. diſtinct. 83. c. præterea. 23. q. 8.* ubi gloſſ. neque ſolum is, qui injuſtitiam populo ſuo facit, flagitium exſpectat, *c. regum. & c. Rex. 23. quæſt. 5.* ſed & alios innocentes tradit exitio, qui liberat multorum exitia cogitantem, *c. eſt injuſta. 23. quæſt. 4.* denique non corripiens, ſed fovens improbos, dum eorum vitiis nutriendis parcit & favet, ipſosmet crudeliter occidit, *c. qui*
8 *vitiis. 23. qu. 2. c. ne quis arbitretur. 22. quæſt. 2.* Ac non minus in exceſſu, quam defectu peccatur, teſte Senec. *lib. 2. de benefic. c. 16.* quare modus ubique tenendus eſt, *l. ex damni. 40. in pr.* ibi: *quia honeſtus modus ſervandus eſt. ff. de damn. infect.* & pœnas omnino juxta menſuram & qualitatem delicti infligi oportet, *l. in hoc. 10.* ubi gloſſ. *ff. de ſervo corrupt. l. ſi quis aliquid ex metallo. 38. §. auctores ſeditionis. ff. de pœn. l. ſancimus. 22.* ubi gloſſ. in verb. *teneant. C. eod. tit. l. quoniam multa. 6. C. ad L. Jul. de vi publ. & privat.* quod & divina lege ita præcipitur: *Pro menſura peccati,* (ait Jehova,) *plagarum modus eſto: Ne ſc. propter impunitatem peccandi aut delinquendi occaſio aliqua, aut*
9 *illecebra præſtetur, Deut. c. 25. v 2.* Hocque ipſum verbis ſat ponderoſis exprimit Imper. Carolus V. in *Ord. crim. art. 150.* Die Richter und Urtheiler ſollen ihnen nicht eigen unvernünfftige Regel oder Gewohnheit, darinn zu ſprechen, machen, die den Rechten wiederwärtig ſeyn, als ie zu Zeiten an den peinlichen Gerichten bißher beſchehen, daß die Urtheiler die Unterſcheide ieder Sachen nicht hören und bewegen; das iſt eine groſſe Thorheit, und folgt daraus, daß ſie ſich zu vielen mahlen irren, thun den Leuten unrecht, und werden an ihrem Blut ſchuldig: So geſchicht auch viel, daß Richter und Urtheiler die Miſſethäter begünſtigen, und ihre Handlung darauf richten, wie ſie ihnen das Recht zu gut verlängern, und wiſſentliche Ubelthäter darnach ledig machen wollen, vermeynen vielleicht etliche einfältige Leute, ſie thun wohl daran, daß ſie denſelben Leuten ihr Leben retten. Sie ſollen wiſſen, daß ſie ſich ſchwerlich damit verſchulden, und ſind den Anklägern derohalben vor GOtt und der Welt, Wiederkehrung ſchuldig. Denn ein ieder Richter und Urtheiler iſt bey ſeinem Eyd und ſeiner Seelen Seligkeit ſchuldig, nach ſeinem beſten Verſtande, gleich und recht zu richten. &c. nequaquam igitur judex ex clementia intempeſtiva aut rigore cerebrino pœnas decernere; ſed ex perſonarum conditione, & rerum qualitate diligenter debet æſtimare, ne quid aut durius, aut remiſſius, quam cauſa poſtulat, conſtituatur, *l. Pedius. 4. in fin. ff. de pœn.* memoriæ ſemper ac quotidie inſigens, quod, ſicut judicat homines, ita & ipſe judicabitur a Deo, *l. rem non novam. 14.* ubi gloſſ. in verb. *judicantur.* & Azo *in ſumm. n. 20. C. de judic.*

Unde & fit, ut jurejurando judex promittere 10
debeat, ſe facturum & judicaturum ſecundum id, quod ei viſum fuerit juſtius & melius, Auth. *hodie.* ubi gloſſ. *C. de judic.* ita nimirum, ut ab eo omnis timor, cupiditas, odium, ſeveritas, imprudentia, amor, amicitia, gratia, munera, remiſſio, vel miſericordia nimia, adeoque alia omnia, quibus humanum pervertitur judicium, procul abeſſe debeant, *c. judicare. & c. quatuor.* ubi gloſſ. 11. *quæſt. 3.* prout Imp. Carolus V. ejusmodi formulam juramenti præſcribit in *Ord. crim. art. 3. rubr.* des Richters Eyd über das Blut zu richten.

Semper itaque judex, imprimis vero in di- 11
ctandis pœnis arbitrariis, æquilibrium juſtitiæ ſequi debet, *l. in fundo alieno. 38. ff. de rei vindicat. l. ſi vindicavi. 20. C. de pœn. c. conſuluit. 24. X. de offic. & pot. jud. delegat.* quippe cum gradus ſint evidentes pœnarum, quarum quædam capitales ſunt, ut fuſtigatio; quædam non capitales, ſed æque infamiam irrogant, veluti relegatio, præſertim perpetua, *l. 5. §. 1. & l. capitalium. 27. ff. de pœn.* ubi Matth. Weſenb. quas judex perpenſo judicio, prout quæque rei defenſio probata expoſtulat, imponet: cum nulla cauſa melius æſtimetur, quam ex facto ipſo & circumſtantiis emergentibus, quæ varietatem inducunt; adeoque ſecundum Paulum *JCtum* pro qualitate pœnarum & actio informetur, & condemnatio moderetur, ſive ad modum redigatur, *l. Pomponius. 15. in fin. ff. de negot. geſt. l. 72. in fin. ff. de jud. l. jusjurandum. 34. §. non ſemper. ff. de jurejur. l. item apud. 15. §. quod ait prætor. in fin. ff. de injur. l. moris eſt. 9. §. iſta. l. perſpiciendum. 11. & l. aut facta. 16. ff. de pœn.* Nic. Reuſner. *l. 2. dec. 16. n. 8.*

Hinc quæritur PRIMO: *quænam genera ſuppli-* 12
ciorum, nomine pœnarum arbitrariarum veniant, quasque pœnas judex ex arbitrio imponere queat?

Q. 1. Arbitraria ſeu extraordinaria animadverſio in quibusnam pœnis conſiſtat?

Sane in ore omnium fere eſt, quod, quando 13
pœnæ neque ex legibus, neque ex ſtatuto aut conſuetudine aliqua certo definitæ ſunt, arbitraria debeat eſſe animadverſio, Jaſon *in l. jubere. 4. n. 17.* ibi: *licet alias, ubi pœna. & c. ff. de juriſdict. omn. jud.* Ludolph. Schrader. *in tract. de feud. P. 10. ſect. 19. n. 122. verſ. eam ob cauſam.* Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſt. P. 3. qu. 104. n. 9.* Andr. Tiraquell. *de pœn. leg. temper. cauſ. 31. n. 34.* Jac.

Menoch.

Digitized by Google

Menoch. *de arbitr. judic. qu. lib. 1. quaſt. 86. n. 8.*
14 *verſ. aut a jure com. &c.* In quibus autem pœnis arbitraria illa animadverſio conſiſtat, non exprimitur: ſicuti nec ipſemet Imp. Carolus V. arbitrariam coërcitionem diſerte definit, eamque ad certa ſuppliciorum genera reſtringit, ſed judices hac de re conſilium Juriſperitorum implorare jubet in *Ord. crim. art. 105.* ibi: Ferner iſt zu mercken, in was peinlichen Fällen oder Verklagungen, die peinlichen Straffen in dieſen nachfolgenden Articuln nicht geſetzt, oder gnugſam erkläret, oder verſtändiget wären: ſollen Richter und Urtheiler (ſo es zu ſchulden kömmt) Raths pflegen, wie in ſolchen zufälligen, oder unverſtändlichen Fällen, unſern Kayſerl. Rechten und dieſer unſer Ordnung am gemäßigſten gehandelt und geurtheilet werden ſoll, und alsdenn ihre Erkänntniß darnach thun, dann nicht alle zufällige Erkänntniß und Straffe, in unſerer Ordnung gnugſam mögen bedacht und beſchrieben werden.

15 Ex quo evincitur, peculiaria arbitrariorum ſuppliciorum genera haud eſſe prodita, ſed judicem pœnas jure probatas, moribusque receptas pro criminibus extraordinariis irrogare debere; quarum Paulus *l. 5. ſent. c. 17.* §. 2. tria facit genera, nimirum *ſummas* veluti mortem, crucem, (hoc eſt furcam,) cremationem, decollationem; *mediocres*, ut metallum, ludum, (ſive venatorium, ſive gladiatorium) deportationem; *minimas*, puta relegationem, exilium, opus publicum, vincula: de quo etiam eſt apud Calliſtratum in *l. capitalium. 28. ff. de pœn.* Moribus autem noſtris ac in foro Sax. tria pœnarum genera uſu recepta eſſe, dixi ſupra *q. 128. n. 7. & ſeqq.* nempe (1 *capitalium*, quæ vitam hominis adimunt, & mortis ſupplicia dicuntur, *l. relegati. 4. l. ultimum. 21. l. 28. & l. 29. ff. de pœn. §. publicorum. 2. Inſt. de publ. judic. l. publicorum. 2. ff. eod. tit.* 2) *non capitalium, ſeu corporis afflictivarum*, quæ corporis afflictionem afferunt; & 3) *civilium*, quibus corpus directo non affligitur, vid. ſupra *d. q. 128.*

16 Judex igitur arbitrarie aliquem puniens, unam vel alteram harum pœnarum eligere, reoque infligere poterit: Id quod de poſterioribus duobus pœnarum generibus, nempe de pœnis corporum afflictivis, quales ſunt fuſtigatio & manus amputatio; & civilibus, puta relegatione, carcere ac multa pecuniaria, minus dubium habet; plerumque enim hodie arbitraria animadverſio in relegatione, ſive temporali, ſive perpetua, quæ interdum pœnam corporalem, nempe fuſtigationem, vel manus abſciſſionem adjunctam habet; vel incarceratione; aut denique mulcta pecuniaria conſiſtit, Bartol. *in l. quid ergo. 13. §. pœna gravior. verſ. quæro. ff. de his, qui not. infam. & in l. hodie. 13. ff. de pœn.* ubi Matth. Weſenb. *n. 3.* Nic. Reuſner. *l. 2. dec. 16. n. 3.* Lud. Carer. *in pract. crim. §. homicidium. n. 320.* in quarum pœnarum irrogatione judex diſcretus propoſitæ quæſtionis circumſtantias omnes ponderare neceſſum habet.

17 Ac certe in foro Sax. arbitrariam coërcitionem in hiſce pœnis, relegatione ſcil. carcere, mulcta pecuniaria, & quandoque fuſtigatione, aut manus abſciſſione conſiſtere, probant quamplurimæ Conſt. Elect. quæ dum arbitrarie delinquentes puniri jubent, harum pœnarum verbis diſertis mentionem faciunt: ut *Conſt. 8. P. 4.* verb. Daß er alsdann willkührlich, als mit Fauſt-abhauen, Staupen-Schlägen, Verweiſung, Gefängniß oder einer Geld-Buſſe, möchte geſtrafft, und verurtheilet werden. *Conſt. 32. P. 4. in fin.* iedoch daß dieſelbige Verbrecher gleichwohl mit Gefängniß, zeitlicher Verweiſung, oder nach Gelegenheit der Umſtände, mit Staupenſchlägen belegt, und geſtraffet werden. *Conſt. 35. P. 4.* daß derſelbige willkührlich, als am Gelde, oder mit Gefängniß, oder aber nach Gelegenheit, mit zeitlicher Verweiſung geſtraffet werden ſoll. *Conſt. 42. P. 4.* in verb. darüber ſoll der Injuriant willkührlich mit einer hohen Geld-Buſſe, mit Gefängniß oder mit zeitlicher Verweiſung geſtrafft, oder auch nach Gelegenheit der Perſon, der Zeit, oder Oerter, und anderer Umſtände, mit Staupenſchlägen des Landes ewig verwieſen werden. & *Conſt. ſeq. 43.* verb. darüber aus richterlichem Amt, willkührlich, mit Verweiſung, Abhauung der Hand, Staupenſchlagen. *c. Conſt. 45. d. P. 4.* mit willkührlichen Straffen, als Gefängniß, zeitlicher oder ewiger Landes-Verweiſung, ſamt Staupenſchlagen, nach Gelegenheit der Umſtände, belegt und geſtraffet werden ſoll. Unde luculenter patet, judicem arbitrarie & extraordinarie reum punire volentem, ex prædictis pœnis unam vel alteram, pro ratione circumſtantiarum, conditioneque perſonæ, eligere, & delinquenti indicere poſſe, ac debere.

Veluti etiam quotidie Dnn. Scabini de conditione ac qualitate perſonæ delinquentis ejusque facultatum non ſatis informati, electionem pœnæ judici inferiori committunt, reſpondentes: So wird *Inquiſit* ſeiner Verbrechung wegen, willkührlichen, entweder mit Gefängniß, oder um eine ziemliche Geld-Buſſe, ſeinem Vermögen nach, in Straffe genommen. 18

Quandoque etiam relegationem addentes, ac triplicem pœnam conjungentes: So möchte *Inquiſit* willkührlichen, entweder ſechs Wochen lang mit Gefängniß, oder aber um 18. neue Schock, oder auch ein 2. Jahr lang mit Landes-Verweiſung in Straffe genommen werden, V. R. W.

Pœnas autem corporales cum civilibus in ſententiis haudquaquam conjungere, nec inferioribus judicibus harum electionem committere ſolent: quippe quod inter haſce ingens ſit differentia, qua & circumſtantiarum probam & exactam conſiderationem requirit, quam ſibi merito reſervant Scabini.

At, de pœna capitali ſive ultimo ſupplicio res expedita non eſt, num hoc pro delictis extraordinariis ſeu arbitrariis, reo poſſit irrogari: Quæritur hinc ergo Secundo: *An pœna extraordinaria ſ. arbitraria, a judice vel magiſtratu, pro cujusque delicti modo & qualitate, usque ad mortem & capitis ſupplicium extendi poſſit?* 19

Q. 2. An pœna arbitraria ad mortem usque extendi queat?

Quod communiter fere *Dd.* affirmare ſolent, gloſſ. *in §. ſumma.* verb. *extraordinaria*, ubi Dd. *Inſt. de injur.* Jaſon *in l. qui juriſd. 10. n. 3. ff. de juriſd.* Bartol. *in l. ult. n. 3. C. de privat. delict.* & *in l. ult. ff. ubi pupill. educ. deb.* Bald. *in l. quicunque. 4. col. 5. verſ. ſcias. C. de ſerv. fugit.* Felin. *in c. ex literis. de conſtit.* Matth. Weſenb. *lib. 1. conſil. 33. n. 16. & conſil. 43. n. 80.* Nic. Reuſner. *lib. 2. dec. 17.* & alii quam plurimi allegati a Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 3. q. 17. n. 34.* qui tamen non omni ex parte conveniunt, multas limitationes ac ſublimitationes hujus aſſertionis affingentes: ut videre eſt apud Far. *dict. loco.* 20

Ac ſi delictorum atrocitas attendatur, concedendum forſan, pœnæ capitalis mitigationi non facile locum dari, ne facilitas veniæ, aut ſaltem pœnæ remiſſio, aliqua incentivum tribuat delinquen- 21

quen-

Digitized by Google

quendi, & ſic alios quoque ad criminis iſtius provocet contagium, *c. eſt injuſta. 23. q 4. c. 1. de re judic. in 6to. l. provinciarum. 10. C. de feriis.* Plurimum enim expedit, pœnam reformidari; ne ſcilicet homines ad maleficia temere proſiliant, ſed potius ut inde emendentur, & peccare oderint, ſaltem formidine pœnæ, ſi non virtutis amore, *l. ſi unus ex argentariis. 27. §. pacta quæ. ff. de pact. l. ſi quis forte. 6. §. penult. & l. ſi pœna. 20. ff. de pœn. l. 1. in prin.* ubi gloſſ. in verb. *metu pœnarum. ff. de juſtit. & jur. c. juſtum. 23. qu. 3. c. prodeſt ſeveritas. verſ. quia & plectendo.* ubi gloſſ. *fin. 23. qu. 5. c. ſed illud. 17. verſ. peccantem.* ubi gloſſ. in verb. *ut cæteri. diſt 45.* Nam pœna unius, eſt ſalus multorum, *§. ſi quis autem. verſ. homicidia autem.* ubi gloſſ. in verb. *ſupplicium.* Auth. *de mandat. princ. c. quid ergo. 23. q. 5. c. nec is, qui invitus. verſ. illud quoque ſpecta. 15. q. 1.* Et licet in levioribus cauſis pronus ad lenitatem judex eſſe debeat; attamen in gravioribus delictis a rigore ſupplicii non abſtinendum, quo
22 alii facilius a delinquendo deterreantur. Quin & ob immanitatem criminum fas eſt judici, leges & pœnas ordinarias transgredi: quoniam favor publicæ diſciplinæ ſuadet, ut maleficia puniantur, Thom. Gram. *in vot. 14. n. 18.* Auguſt. Dulcet. *in tr. de ſyndic. n. 44.* allegans Par. de Put. *de ſyndic. in verſ. lateo.* ubi ait: pœnam eſſe accelerandam contra malefactores, propter publicam utilitatem & pacem, quietemque in populo conſervandam. Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 17. n. 27.*

23 Hancque ſententiam in Elect. Sax. Scabinatu jamdudum receptam, & ſecundum illam ſæpe judicatum fuiſſe, tradit Dan. Moller. *lib. 3. ſemeſtr. 27. n. 2.* allegans Mod. Piſt. *P. 2. q. 92. n. 17.* qui tamen de obſervantia & modo pronunciandi in
24 Scabinatu Elect. recepto, non loquitur. Quin & aſſertio *Molleri* haud abſurde de eo caſu poteſt accipi, quando mortis ſupplicium legibus expreſſum, ac judicis arbitrio, num mortis pœnam aliamve mitiorem reo indicere velit, diſertis verbis commiſſum fuerit: ubi vix dubitare licet, quin pœna arbitraria ad mortem usque extendi queat, ut paulo poſt dicetur.

25 Mortis autem ſupplicio diſerte non expreſſo, rectius videntur ſentire gloſſ. *in c. inquiſitionis. 21. ext. de accuſat.* Nic. Boër. *q. 317. n. 3.* Lud. Carer. *in pract. crim. tr. de homic. §. circa igitur tertium. n. 33.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. lib. 1. q. 86. n. 1. & ſeqq.* Hippol. de Marſil. *conſil. 34. n. 35. & in pract. crim. §. opportune. n. 40.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 83. n. 11.* Ferdin. Vasquius *contr. illuſtr. c. 39. n. 26.* Lud. Peguer. *dec. crim. 7. n. 12. & dec. 24. n. 17.* judicem ex arbitrio pœnam mortis decernere non poſſe.

26 Quorum opinioni ut ſubſcribam, movet me, quod in cauſis pœnalibus ſemper benignior & humanior facienda ſit interpretatio, *c. in pœnis. 49. de regul. jur. in 6to. l. factum. 155. §. final. ff. eod. tit. l. 2. ff. de liber. & poſthum l ſi fuerit legatum. 10. § 1. ff. de reb. dub.* Quare ſi lex aut ſtatutum pœnam imponat capitalem, magis ea de exilio aut deportatione, quam capitis ſupplicio intelligi debet, *l. ſi præſes. 32. in fin. ff. de pœn. l inter pares. 38 ff. de re judic.* præſertim cum & alias pro mitiore pœna & delicto militet præſumptio, ut docet Andr. Alciat. *reg. 3. præſumpt. 6.* Andr. Tiraq. *de pœn. temper.* Joach. Mynſinger. *cent. 2. obſerv. 45.* et manifeſti juris eſt, quoties de delicto, vel delicti ſpecie ejusve pœna ambigua quæſtio eſt, de eo potius, quod minus infame habetur, & quod pœnam minorem continet, interpretationem fieri debere: Quod genus interpretationis in re dubia, & juſtius & tutius vocat Marcellus *in l. ea quæ. 192. §. 1. in fin. ff. de reg. jur. & in l. proxime. 3. ff. de his, quæ in teſtam.*

Cui haud parum ſuffragatur, quod in pleris- 27
que *Conſt. Elect.* quæ de pœnis arbitrariis ſive extraordinariis agunt, ne verbulo fiat mentio ſupplicii mortis; licet reliquæ pœnæ arbitrariæ civiles, nec non corporis afflictivæ, ſæpius enumerentur, ac verbis claris exprimantur, **daß er alſodann willkührlich, als mit Fauſt abhauen, Staupenſchlagen, Verweiſung, Gefängniß, oder einer Geld-Buſſe, möchte geſtrafft werden.** *Conſt. Elect. 4. 8 32. 35. &c. P. 4.* Eadem autem facilitate mortis quoque pœnam exprimere potuiſſet Conſtituens Illuſtriſſimus, ſi hanc pro circumſtantiarum ratione, quandoque reo infligi voluiſſet: quod eo minus omittendum fuiſſet, quo majus dubium extat, num mortis ſupplicium inter pœnas arbitrarias ſit referendum.

Quemadmodum etiam pronunciare haud dubitavimus, ad 28
conſultat. Henr. a Sotheim: Iſt derer Orten ein *Statutum* verhanden, daß etliche *Delicta*, und inſonderheit diejenigen, darauf in Rechten kein gewiſſes *Supplicium* verordnet, mit willkührlicher Straffe, ſo doch nicht nahmhafft gemacht wird, belegt und geſtrafft werden ſollen. :c. So wird dadurch eine Geld-Buſſe, Gefängniß-Straffe, zeitliche oder ewige Landes-Verweiſung, oder auch nach Gelegenheit der Umſtände und der Verbrechung, eine Leibes-Straffe, als da iſt Staupenſchlag, oder Fauſt-Abhauung verſtanden: Die Todes-Straffe aber mag unter die willkührliche Straffen, wofern ein anders in obgedachtem *Statuto* ausdrücklichen nicht verſehen, nicht gezogen werden, V. R. W. *M. Maj. A. 1631.*

Quam clauſulam (**wofern im *Statuto* ein an-** 29
ders ausdrücklichen nicht verſehen) non fruſtra Scabini ſententiæ addiderunt: Accidit enim ſæpius, ut pœna arbitraria in ſtatutis & ſanctionibus exprimatur, adjecto vocabulo, quod non modo civilem & criminalem pœnam, ſed & mortis ſupplicium importat; Veluti ſi dicatur, (**mit willkührlicher Straffe, an Gute, Ehre, Leib oder Leben belegt werden.**) quæ verba haud raro in ſanctione Carol. crim. reperiuntur. Quo certe caſu dubium eſſe nequit, quin pœna arbitraria pro ratione circumſtantiarum, qualitate criminis, ac conditione perſonæ delinquentis, ad mortem usque extendi queat: Prout notabiliter aſſertio prædicta limitanda eſt.

Hinc & fit, ut, licet pœna falſi arbitraria 30
ſit, Matth. Weſenb. *in parat. ff. ad L. Corn. de falſ. n. 12. verſ. hodie apud Sax.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 179.* Joh. Schneidw. *in §. item L. Corn. de falſ. n. 10. Inſtit. de publ. judic.* pro falſo tamen atroci, & inſigni, gladii pœna falſario irrogari poſſit, Matth. Stephan. *in not. ad art. 113. Ord. crim. Car.* Schneidw. *d. l.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 8. th. 6. lit. A.* eo, quod ſanctio Carol. crim. pœnam falſi arbitrariam ad mortem usque extendi permittat, in *art. 112.* verb. **Die ſollen willkührlich, am Leib oder Leben peinlich geſtrafft werden.** Quod nec a jure civili alienum eſt, quod ſupplicio capitali falſum vindicari jubet: ſi nempe criminis commiſſi magnitudo hoc exigat, *l. ubi falſi. 22. C. ad L. Corn. de falſ. l. 1. & 5. C. eod. tit.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 123. n. 23.*

Simi-

Digitized by Google

31 Similis quoque ſanctio extat in *Conſt. El. 43. P. 4.* in verb. und auch darüber aus richterlichem Amt willkührlich, mit Verweiſung, Abhauung der Hand, Staupenſchlägen; und auch wohl nach Gelegenheit der Perſonen und anderer Umſtände, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft, und gerichtet werden. ꝛc. quare dubium non eſt, quin is, magiſtratum vel judicem vulneraverit aut percuſſerit, de quo caſu *d. Conſt. El. 43. P. 4.* loquitur, arbitrarie, non modo pœna relegationis vel fuſtigationis, ſed & mortis ſupplicio puniri poſſit. Id quod juris certiſſimi eſt, ut probavi ſupra *P. 2. q. 100. n. 19.*

32 Ex hiſce ſatis, opinor, liquet, quænam pœnæ ſint arbitrariæ, quibus locus eſſe poterit, ſi legibus certum aliquod ſupplicii genus expreſſum non ſit, aut, ſi ipſum etiam delictum fuerit extraordinarium, quod arbitraria pœna vindicari debet; in qua irroganda judici diſcreto incumbit, omnes ac quasvis circumſtantias accurate ponderare, ac probe perpendere, ita ut nec ſeveritatis, nec clementiæ laus affectetur, *l. perſpiciendum. 11. in pr. ff. de pœn.* nec ſeveriori ac leniori pœna, quam par eſt, crimen extraordinarium coërceatur: in quo ipſo tanto major judicis induſtria ac diſcretio requiritur, quanto minus regula certa punitio extraordinariorum delictorum definiri poteſt, ob inſignem atque multiplicem delictorum & circumſtantiarum varietatem, *l. abſentem. 5. §. ult. & l. 11. §. delinquitur autem.* ubi gloſſ. in verb. *aut caſu. & l. capitalium. 28. §. incendiarii. ff. de pœn. l. qui injuria cauſa. 53. in pr. ff. de furt. & l. 1. in pr.* junct. §. *divus Hadrianus. ff. ad L. Corn. de ſicar. §. placuit. 7. Inſt. de oblig. quæ ex delict. naſc.*

33 *Pro declaratione hujus vel exactiori, caſus & exempla quædam arbitrariarum pœnarum a Scabinis Lipſ. indictarum adducere lubet; veluti promunt. Ulr. a* Grunroda: Hat ein Bauer zu Zwenthen, in Hanſen von Truchſes Gerichten wohnhafftig, mit Nahmen Frantz Peuring, ſeine Dienſt-Magd, nachdem dieſelbe bey ihme und in ſeinem Dienſte mit der ſchädlichen Seuche der Peſtilentz behafftet worden, auf einen Wagen geladen, aus ſeinem Hauſe in euer, und eurer Brüder Gerichte, und Dorff Terpitz vor der Magd Vater, Hanſen Reutersbergs Hof, ehe denn des Orts noch iemand an ſolcher Seuche kranck worden, vielweniger geſtorben, geführet; eilends ausgeſpannet, und den Wagen mit der krancken Magd allda vorm Hofe im Dorffe ſtehen laſſen, und dadurch euer, und euer Brüder Unterthanen, und armen Leute mit der gifftigen Kranckheit der Peſtilentze angeſtecket. ꝛc. So wird er derowegen entweder um eine ziemliche Geld-Buſſe, ſeinem Vermögen nach, den Armen des Orts zu Nutz anzuwenden, oder mit zeitlichem Gefängniß, oder aber auch mit Verweiſung auf ein Jahr lang, billig in Straffe genommen, V. R. W. *M. Nov. A. 1566.*

34 *Alia ſententia:* Iſt hiebevorn *H. H.* zu Recht die Straffe des Gefängniſſes auf einen Monat lang derowegen zuerkannt worden, daß er ſein Weib täglichen dermaſſen an ihren Brüſten ausgeſogen, daß ihr die Leibes-Kräffte, und ihrem Kinde die Nahrung dadurch gäntzlichen entzogen worden; und wiewohl vorberührtem Urthel auch dieſes mit angehänget worden, da er ſich des Ausſaugens ſeines Weibes ferner nicht enthalten würde, daß er alſodenn einer Leibes-Straffe gewertig ſeyn ſolte; So hat er doch, als ſein Weib kurtz-verſchiedener Zeit abermahls eines Kindes geneſen, dieſelbe anderweit auszuſaugen ſich unterſtanden; dahero ſein Schwäher ſeine Tochter mit dem Kinde zu ſich zu nehmen, verurſachet worden. ꝛc. So wird vorgedachter *H H.* von wegen berührtes ſeines unziemlichen Vornehmens, anderweit auf zween Monat lang mit Gefängniß geſtrafft, und darinnen mit Waſſer und Brodt geſpeiſet; mit dieſer fernern Verwarnung, da er in künfftigen davon nicht abſtehen werde, daß mit einer Leibes-Straffe wider ihn verfahren werden ſoll, V. R. W. *Ad requiſit. Quæſt.* in Lobnitz, *M. Mart. A. 1605.*

Aliud exemplum indictæ pœnæ arbitrariæ: Hat ein Junger-Geſell, davon eure Frage meldet, ihme ein paar langſtielichte Hoſen, und daran einen ungewöhnlichen und unzüchtigen Latz machen laſſen, dieſelben auf eine Hochzeit, darauf er Braut-Diener geweſen, aufn Abend angezogen, mit dem Frauenzimmer darinnen getantzet, und iſt hernach auch aufn Tiſch getreten, und hat üppiche und leichtfertige Geberden damit getrieben, daß das Frauenzimmer darüber unwillig worden, vom Tiſche aufgeſtanden, und weggegangen; bey welcher Uppigkeit gedachter Junger-Geſell es nicht bleiben laſſen, ſondern hat vorberührten Latz aus den Hoſen geriſſen, auf einen Teller gelegt, und zum Schauſpiel auf denen Tiſchen herum tragen laſſen, bis endlichen einer denſelben genommen, und zum Fenſter hinaus geworffen. ꝛc. Da nun gemeldter Junger-Geſelle deſſen geſtändig, oder, wie recht, überwieſen: So würde er derowegen mit zeitlicher Landes-Verweiſung billig in Straffe genommen, V. R. W. *Ad conſultat. Judicis oppidani VVeiſſenfelſ. M. Dec. A. 1600.* 35

It. Iſt allda auf einer Wirthſchafft, wie des Orts bräuchlich, ein Eſſen Kohl und Fleiſch, darein der Koch unter dem Kohl ein blau Niederkleid geleget, den Jungen-Geſellen, ſo nächſt den Jungfrauen über an einem Tiſche allein geſeſſen, vorgetragen worden; und als die Jungen-Geſellen deſſen inne geworden, hat eine daſſelbe aus der Schüſſel gezogen, und auf einem Teller den Jungfrauen, auf ihren Tiſch vorgeſetzt. ꝛc. So wird der Koch, ſo ſolches Niederkleid unter das Kraut gethan, und derſelbe, welcher es den Jungfrauen vorgeſetzt, um eine ziemliche Geld-Buſſe, ihrem Vermögen nach, in willkührliche Straffe billig genommen, V. R. W. *Conſ. & Senat.* in Hedſtadt, *M. Mart. A. 1565.* 36

Hat euer Unterthaner einer, mit Nahmen Urban, Richter zu Proßmarck, ſich ungehorſam, und in ſeinem Richter-Amt unfleißig verhalten; und inſonderheit vor einem Jahre, als der Churfürſt Unſer gnädigſter Herr, des Orts gejaget, und unter den Einſpennigern, ſo im bemeldten Dorffe gelegen, einer den andern entleibet, ſolchen Mord auch dem Erb-Gerichts-Herrn, bis auf den andern Tag um 10. Uhr verſchwiegen: So ſeyd ihr wohl befugt, ihn deshalben willkührlichen mit zeitlichem Gefängniß, oder um eine ziemliche Geld-Buſſe, ſeinem Vermögen nach, gebührlichen zu ſtraffen, V. R. W. *Ad requiſ. Theod. & Matth. Fratrum a* Roſchkau, *M. Nov. A. 1567.* 37

Haben Gallen Müllers Haus-Frau, und ſein Sohn bekannt, daß ſie ihrem Willen darzu gegeben, daß der Schäfer-Knecht, Jacob genannt, und Peter Neumann, ihre beyden Söhne und Brüder, ſo an Galgen gehangen, abgeſchnitten. ꝛc. So werden beyde Perſonen derowegen willkührlichen, mit zeitlichem Gefängniß, oder Verweiſung auf ein Jahr, zwey, oder drey, billig in Straffe genommen, V. R. W. *Senat Hallenſi, M. Jun. An. 1569.* 38

Aliud exemplum arbitrariæ pœnæ: Habt ihr in den vergangenen Sterbens-Läufften eurem Unterthanen einem bey 10. Schock Strafe gebieten laſſen, daß er, weil ſein Haus durch peſtilentziſche Seuche vergifftet geweſen, ſich der Gemeinſchafft anderer Leute, damit dieſelben nicht auch möchten vergifftet werden, enthalten ſolle; und er iſt zu Verachtung ſolches eures Verbots, eurem Bericht nach, als er mit der Seuche der Peſtilentze vergifftet geweſen, einem ſeiner Nachbarn fürſetzlichen, und aus Muthwillen unter das Fenſter getreten, hinein geſehen, und Muthwillen getrieben; ihn auch durchs Fenſter angeſpeyet, dadurch derſelbe die böſe Seuche aus Schrechen empfangen: So mag er derowegen der Gerichte daſelbſt auf etliche Jahre wohl verwieſen werden, V. R. W. *Ottoni a* Pflugen in Strehlen, *M. Mart. An. 1568.* 39

Alia ſententia: Iſt ein Ehemann in eurem Abweſen zu eurem Weibe kommen, und von ihr mehr als ein- 40

mahl berichtet zu ſeyn begehret; dieweil er wüſte, durch Läuffte des Himmels, und Anzeigung des Geſtirns, daß ihr und ſein Weib, beyde kürtzlich mit Tode abgehen würdet, ob ſie ihn, da ſolcher Fall geſchehe, vor ihren Ehegemahl annehmen wolte; hat ihr auch darüber, nach Innhalt der überſandten Copey, einen Bulen-Brief geſchrieben; Da er nun deſſen, wie recht, von euch überweiſet würde: So würde er derowegen mit Verweiſung billig in Straffe genommen, V. R. W. *Andr.* Plaßken, *M. Apr. A.* 1561.

41 *It.* Hat Cuntz Milich, eine Wittwe mit vielen ungeſtümmen Worten und Gotteslåſterung auf der Gaſſe belåſtiget, auch Steine aufgehoben, und nach ihr geworffen, daß ſie in ein Haus hat entweichen müſſen, und er hat etliche Steine nach ihr ins Haus geworffen; Ob er ſich nun wohl mit ſeiner Trunckenheit entſchuldigen will: ſo möget ihr ihn doch derowegen, ſolcher Entſchuldigung ungeachtet, mit zeitlichem Gefängniß, oder um eine ziemliche Geld-Buße willkührlichen wohl ſtraffen, V. R. W. *M. Febr. A.* 1549.

42 *It.* Wo die Jungfrau, davon eure Frage meldet, überweiſet würde, daß ſie ſich zu einem Polter-Geiſt gemacht, damit das Geſinde im Hauſe, und ihren Herrn zu beſchädigen, gerumpelt, Ungeheuer angerichtet, und die Faſſe untereinander geworffen; So würde ſie ſolcher Leichtfertigkeit halber willkührlichen, entweder mit zeitlichem Gefängniß, oder mit Verweiſung auf eine Zeit billig geſtrafft; Sie möchte denn glaubwürdig machen, daß ſie ſolches Schertzweiſe mit ihren Geſpielen und Mitdienerin geübet, daraus ihrem Herrn keine ſonderliche Beſchädigung erfolget; auf den Fall wäre ſie mit dem allbereit erlittenen Gefängniß genugſam geſtrafft, V. R. W. *M. Mart. A.* 1562.

43 *It.* Ob wohl etliche eure Unterthanen zu Dölennichen, und Staupicht, ſo ihre Güter von euch zu Lehn haben, auf begebende Fälle, nach ihrer Eltern und Vorfahren Abſterben, binnen Jahr und Tag die Lehn nicht gemuthet; ſo haben ſie ſich doch dadurch der Gütere, geſtalten Sachen nach, nicht verluſtig gemacht: Sie werden aber gleichswohl deswegen, weil ſie die Lehn verſchwiegen, willkührlichen, entweder eine Zeitlang mit Gefängniß, oder um eine Geld-Buße in Straffe genommen, V. R. W. *Ad conſultat. VVolffg.* Ehrenfrieds *a* Radſtock, *M. Jun. An.* 1624.

44 *It.* Haben etliche eures unmündigen Bruders Unterthanen, ſo Lehen-Stücke haben, ungeachtet ſie von dem Richter und Hofmeiſter, derohalben erinnert, und angemahnet worden, in vier Jahren die ſchuldige Erb-Zinſen nicht entrichtet, und abgeſtattet. &c. So ſeyn ſie ſolchen Zins nochmahls abzutragen pflichtig, und mögen hierüber ein ieder, ſeinem Vermögen nach, um eine ziemliche Geld-Buße, iedoch daß ſich dieſelbige keinem über 3. neue Schock erſtrecke, in Straffe genommen werden, V. R. W. *J. a D. M. Nov. A.* 1630.

45 Hæc, idque genus alii criminum extraordinariorum caſus atque exempla in Elect. Sax. Scabinatu quotidie occurrunt, ex quibus de pœnis arbitrariis facillime judicium ferri poterit; cum autem ſæpiſſime accidat, ut ſententiis Scabinorum duplex pœna, ſcilicet carceris & mulcta pecuniaria, quandoque etiam triplex, addita nempe relegatione, exprimatur, data judici electione, quam ex hiſce pœnam reo pro qualitate ac conditione ipſius infligere velit; haud inconvenienter TERTIO quæritur: *Quænam juſta dicatur proportio inter haſce pœnas, ne ſcilicet ſumma pecuniæ excedat juſtum tempus carcerationis, neque hoc ſuperet mulctam, & quanta pecuniæ mulcta pœnam carceris ad octiduum juſte adæquet?*

Q. 3. Quænam juſta & æqualis ſit proportio inter pœnas arbitrarias?

46 Hoc certe nec in jure civili, neque Sax. ullibi expreſſum eſt: quare haud immerito judicis diſcretioni atque arbitrio relinquendum erit, *arg. l.* 1 *§.* 2. *ff. de jur. delib.* nec immerito, cum hoc ipſum certa aliqua regula haudquaquam definiri queat, ſed ex facultatibus delinquentis æſtimari debeat; abſurdum etenim eſſet, indicere ei, qui opibus abundat, mulctam pecuniariam talem, qualis pauperi ad carceris pœnam avertendam regulariter ſolet imponi, quam dives absque omni certe difficultate ad evitandam carceris pœnam ſoluturus eſſet. Quare juſtiſſime ex conditione perſonarum, earundem facultatibus, nec non aliis circumſtantiis occurrentibus, proportio harum pœnarum juſta deſumenda eſt. Idemque habendum & aſſerendum de proportione relegationis ac carcerationis, ſeu mulctæ pecuniariæ, quæ non minus ex qualitatibus perſonarum eſt definienda.

Hoc autem ſæpius obſervavi, quod regulariter pro carceris pœna ad triduum, indicatur mulcta unius ſexagenæ novæ, **eines neuen oder ſilbern Schocks**, quæ eſt 60. groſſorum, ac pro carcere ad octiduum, mulcta trium vel ad ſummum quatuor ſexagenarum novarum. Veluti etiam hæ pœnæ in ſententiis communiter conjunguntur & invicem adæquantur, quando ſcilicet pœna arbitraria carceris, vel pecuniaria imponenda venit: niſi de inopia rei delinquentis conſtet; quo caſu minoris ſummæ mulctam, carceris pœnæ ad octiduum facillime correſpondere, res ipſa loquitur. 47

Hoc & moribus receptum, ut major pecuniæ ſumma in ſententiis exprimatur, conceſſa tamen poteſtate judici, pro ratione facultatum rei, eam diminuendi, in h. m. So wird *Inquiſit* ſolcher Verbrechung willkührlichen, entweder 3. Wochen lang mit Gefängniß, oder um eine ziemliche Geld-Buße, ſeinem Vermögen nach; iedoch, daß ſich dieſelbe über 10. neue Schock nicht erſtrecke, in Straffe genommen, V. R. W. 48

Quæritur QVARTO: *Cuinam in pœnis arbitrariis alternativis competat electio pœnæ, judici, an vero ipſimet reo?* Veluti ſi ſtatuto, aut per ſententiam jurisperitorum, pœna alternativa carceris, relegationis, aut etiam mulcta pecuniaria delinquenti indicta fuerit, isque mulctam pecuniariam eligat, cui tamen judex carceris pœnam indicere malit: de quo ſæpius dubitatum memini. 49

Q. 4. Cuinam competat electio in pœnis arbitrariis alternativis?

Ac prima quidem fronte omnino videtur dicendum, reo delinquenti fas eſſe, ex pœnis alternativis alterutram eligere, eique ſeſe ſubjicere: quum is debitor ſit ex delicto ad pœnam obligatus, *§. ſequens.* 2. *Inſt. de oblig. pr. Inſt. de oblig. quæ ex delict. naſc.* Atqui in alternativis debitori competere electionem, notiſſimi juris eſt, *l. illud.* 25. *ff. de conſt. pecun. l. cum illud.* 25. *ff. quando dies legat. l. plerumque.* 10. *in fin. ff. de jur. dot. l.* 2. *§* 3. *ff. de eo, quod cert. loc. l. ſi plures.* 17. *& l. ſi hæredi.* 5. *ff. de condit. inſt. l. ſi quis a filio.* 32. *§. ſi quis plures.* 1. *ff. de legat.* 1. Matth. Coler. *de proc. exec. P.* 2. *c.* 1. *n.* 50. Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſtor. P.* 3. *p.* 124. *n.* 26. 50

Sed contrarium uſu obtinuit; etenim, quia pœna alternativa reo irroganda venit pro qualitate perſonæ & ratione circumſtantiarum, quas judex diſcretus ponderare neceſſum habet: haud certe alia imponenda erit reo, ac ea, quam criminis qualitati ac perſonæ delinquentis convenire, judex arbitratus fuerit: maxime, quum mulctæ pecuniariæ carceris pœna propterea potiſſimum adjungatur, ne reus, qui mulctam pecuniariam ob inopiam ſolvere nequit, ab omni prorſus pœna ſit immunis, ſed ut pecuniæ defectum ſuppleat pœna carceris, juxta regulam vulgatam, quod, qui non habet in ære, luat in corpore, *l. ſi quis id.* 7. *§. in ſervos.* 3. *ff. de juriſdict. l. ult. ff. de in jus vocand, & l. quicunque.* 4. *C. de ſerv. fugit.* & 51

alias

Digitized by Google

alias quoque notiſſimi juris eſt, quod in alternativis juris optio judici detur, niſi verba ad partem dirigantur, per text. *in c. a crapula. 14. X. de vit. & honeſt. clericor.* ubi gloſſ. in verb. *vel beneficio.* & Panorm. *n. 4.* Andr. Gail. *l. 2. obſerv. 84. num. 12.*

51 *Prout reſpondimus Henr. a* Sotheim: Iſt einem, von welchem eure Frage meldet, ſeiner Verbrechung wegen, durch Urthel und Recht willkührliche Gefängniß, oder Geld-Straffe zuerkannt worden. rc. So ſtehet euch als der Obrigkeit frey, welche unter gedachten beyden Straffen, nach Beſchaffenheit der Sache und des *Delinquenten*, ihr ihm anzuthun gemeynet ſeyd; der Verbrecher aber hat ſich der Wahl ſelbiger Straffen nicht anzumaſſen, V. R. W. *M. Majo A. 1631.*

It. Daß die *Electiòn* der zuerkannten willkührlichen Geld-Straffe oder Landes-Verweiſung, Ihr. Gräfl. Gn. oder der Regierung zuſtehet; und es iſt *Inquiſitus* eine oder die andere Strraffe, ſeiner Beliebung und Gefallen nach, zu kieſen nicht berechtiget, V. R. W. An die Gräfliche Solmiſche Räthe zu Sonnewalda, *M. Febr. An. 1634.*

53 Nec obſtat ratio in contrarium adducta, quod ſcilicet in alternativis electio ſit penes debitorem; ut maxime enim regulariter hoc verum ſit, fallit tamen, quando alternativa ponitur inter duo, quorum unum tantum eſt in obligatione, alterum vero adjicitur ad cautelam peculiarem in favorem creditoris, Nic. Eberhard. *in Loc. a natura altern. n. 7.* Dan. Moll. *l. 1. ſemeſtr. 27. n. 1.* prout hoc caſu fieri videmus. Etſi enim reus in genere ſit obligatus ad pœnam; alternativa tamen ideo potiſſimum ſententia vel ſtatuto exprimitur, ut qualitati criminis, ac conditioni perſonæ delinquentis pœna correſpondens irrogetur, quam ſolus judex, circumſtantias rerum probe perpendens, arbitrari poteſt.

54 QUINTO, denique hoc loco & illud quæri poteſt: *Si judex reum ſententiæ parere jubeat, ſub certa aliqua mulcta, quam poſtea adverſus contumacem duplicat ac triplicat, an, reo in contumacia perſeverante, omnes mulctas conjunctim ab eo exigere poſſit?* Exempli gratia, judex ſub comminatione mulctæ decem aureorum mandato ſuo parere juſſit, & non facienti ſecundo pœnam ſtatuit 20. aureorum, eoque nondum parente, ſub pœna 30. aureorum obtemperare denuo mandavit: num, ſi reus in contumacia perſeveret, omnes mulctas conjunctim & in ſumma 60. aureos ſolvere tenebitur, an vero una contentum eſſe judicem oportebit? Certe, quia in omnibus reus in- 55 obediens fuit, omnes quoque pœnas judicem exigere poſſe, non male forſan quis exiſtimaverit, *l. 1. ff. ſi quis jus dicent.* maxime quum reiterata contumacia ſeveriorem pœnam requirat, *c. quoniam. 5. in fin. ext. ut lit. non conteſt. c. quanto. 2. quæſt. 5.* nec unum delictum alterius minuat pœnam, *l. nunquam. 2. in pr. ff. de privat. delict.*

Q. 5. An, pœna a judice duplicata vel triplicata, omnes conjunctim pœnæ a reo exigi queant?

Verum licet conceſſerim, reum hoc caſu in 56 plures pœnas incidiſſe, attamen alterutra harum judex debet eſſe contentus, *l. qui ſervum. 34. in pr. l. plum. 53. & l. cum ex uno. 32. ff. de oblig. & action.* Quin nec plures pœnas reum promeruiſſe, nec plura delicta, ſed unicum tantummodo, ſcilicet inobedientiam commiſiſſe, rectiſſime quis dixerit; licet inde plura præcepta continue & in continenti ſubſecuta fuerint, *arg. l. 1.* cum *l. ſeq. ff. ſi famil. furt. & l. heredes. 25. §. de pluribus. 3. ff. famil. erciſc.* quare nec duplex, aut triplex pœna, reo hoc caſu irroganda erit, *l. ei, qui 9. & l. inficiando. 67. §. infans. ff. 2. de furt.* Quam ſententiam tenet Spec. *in tit. de contumacia. §. nunc dicamus, qualiter. n. 5. & ſeq.* quem ſequitur Dan. Moller. *ad Conſt. Elect. 42. n. 42. P. 4.*

Sed, *quam mulctam judex exigere poterit,* 57 *num primam, mediam, vel ultimam?* Majorem ac ultimam pœnam ſolvendam eſſe, tradit Moll. *d. l.* ex hac potiſſimum ratione, quod judex majorem mulctam comminando, cenſeatur a prioribus minoribus receſſiſſe, *arg. l. Stichus. 21. ff. de manumiſſ. teſtam. l. 47. ff. de hared. inſtit. l. penult. ff. de ſtip. prætor. l. qui bis. 18. ff. de verb. oblig.* Cui adſen- 58 tior, ſi ultima illa pœna non ſit enormis, ac nimium rigoroſa; ſolent enim quandoque judices immoderati prima ſtatim vice tantam indicere mulctam, quæ crimen inobedientiæ multum ſuperat, & duplicata, ac triplicata, reum omnibus facultatibus pene exuit: quo caſu non præciſe pœnam ultimam eligendam, ſed pro arbitrio vel primam, vel leviorem quandam mulctam, inobedientiæ & facultatibus rei reſpondentem, imponendam eſſe, in Scabinatu non ſemel pronunciatum memini.

Q. 6. Quam pœnam reus hoc caſu ſolvere teneatur?

Prout etiam nuperrime reſpondimus Quæſt. Dreſd. M. Apr. An. 1632.

QUÆSTIO CXXXIV.

De pœna Luſorum, ac Receptatorum hominum facinororoſum.

SUMMARIA.

1. Multa crimina peculiare nomen non habent.
2. Ludi ſunt jure prohibiti, & quare, n. 3. 4. 6. 7.
5. Plurima alia crimina ex ludis proveniunt.
8. Pœna aleatorum quænam.
9. De jure Sax. hæres ludo perdita ſolvere non tenetur, n. 26.
10. Ludi num conſuetudine introduci poſſint, num. 11. 12.
13. Ludi non omnes nec ſemper prohibiti ſunt, n. 14. 15. 16.
17. Ludos exercens punitur arbitrarie, n. 18. 19. 20.
21. Sententia Scab. Lipſ. n. 22.
23. Perdens pecuniam in ludo, a lucrante poteſt eam condicere, n. 24.
25. Quod tamen non obtinet in foro Sax.
27. Pecunia luſori mutuo data repeti poteſt.
28. Quinam ludi ſint honeſti & liciti, n. 29. 30.
31. Luſus latrunculorum num licitus ſit.
32. Sponſiones an permiſſæ.
33. Ludi alias prohibiti quando permittantur, n. 34. 35. 36.
37. Receptio facinoroſorum eſt crimen extraordinarium.
38. Quomodo hoc delictum puniatur, n. 41. 42. 43.
39. Intellectus l. 1. C. de his, qui latro. vel ali. crim. reos. & l. 1. ff. de recept. n. 40.
44. Explicatio art. 25. & 13. lib. 2. Landr. *n. 45.*
46. Sententia Scab. Lipſ. n. 47.
48. Recipientes delinquentes conſanguineos mitius puniuntur, n. 49.

Digitized by Google

50. *Sententia Scab. Lipſ. n. 51.*
52. *Parentes & affines an delinquentem latitantem indicare & ignorantiam juramento purgare teneantur, n. 53. 54.*
55. *Sententia Scab. Lipſ.*
56. *Quomodo puniri debeat crimen ſciens & non revelans, n. 57.*
58. *Sent. Scab. Lipſ. n. 59.*
60. *Quid, ſi conſcii ſimul ſunt participes delicti, n. 61.*
62. *Sent. Scab. Lipſ.*
63. *Pœna eorum, qui delicta non impediunt, cum hoc bene facere poſſent.*
64. *Sententia Scab. Lipſ. 65.*
66. *Scientes ac non revelantes delicta atrociſſima, pœnam incurrunt.*
67. *Sententia Scab. Lipſ. n. 68. 69. 70.*

1 CRimina extraordinaria, pro quibus pœnæ arbitrariæ jure imponuntur, multifaria eſſe atque diverſa, dixi *qu. præced.* quorum multa innominata ſunt, veluti actus & facta indifferentia, quæ ſua natura non quidem delicta ſunt, ſed ex accidenti formam delicti aſſumunt; ut verberare, percutere, ingredi ædes, glandem detinere, accuſare & ſimilia; unde fit, quod proprie nomine careant. Alia vero peculiari ac communi quidem nomine vulgo appellitantur, a jure tamen formam determinatam, & certam præſcriptam pœnam non habent; ut crimen albi corrupti, vexationes annonæ, teſtamenti aperti ante quæſtionem de familia habitam, circulationis eorum, qui ſerpentes circumferunt, ſollicitationis alienarum nuptiarum. &c. Quæ omnia extraordinaria dicuntur delicta, & arbitrio judicis extra ordinem plectuntur, ut dictum fuſius *qu. præced.* Hac quæſtione de duobus ſolummodo delictis extraordinariis ſpeciatim agere fert animus, nempe de ludis vetitis, & receptione facinoroſorum:

2 Quod primum attinet, expeditum vere eſt inter claſſicos autores, ludos jure prohibitos eſſe, ut probat *l. alear. uſus 3. C. de relig. & ſumpt. funer. tot. tit. ff. & C. de aleator.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ludus. n. 1.* Rol. a Vall. *vol. 2. conſ. 63. n. 19.* Petr. Raven. *in alphab. aur.* verb. *ludus.* Andr. Rauchb. *P. 2. qu. 25. n. 24. & ſeqq.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 10.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 173.* Jac. Cujac. *in parat. C. tit. de aleator.* & aleatorum nomen pro infami haberi, *l. ult. §. 2. ff. de aleat. l. fugitivus. 225. ff. de verb. ſign. l. ſi quis ſervum 26. ff. de injur.*

3 Non ſolum, quod ludi pugnent cum regula juris naturalis, quod cum alterius detrimento, jactura, vel injuria, aliquem fieri locupletiorem vetat, *l. nam hoc natura 14. & l. hæc condictio. 66. ff. de condict. indebit. l. ſi pupilli. 6. §. ſed & ſi quis. 3. ff. de negot. geſt. l. jure naturæ. 206. ff. de reg. jur. l. 17. §. Proculus. 4. ff. de inſt. act. & l. rerum. 25. ff. de act. rer. amotar.* Sed & quia ſeptimo ac ultimo decalogi præcepto adverſantur: nam ludus ſemper eſt contra charitatem, & ſecundum cupiditatem, quia quærit, quæ ſua ſunt, cum damno alterius, & non ita, quæ ſunt alterius, ſicut quæ ſua ſunt, ut loquitur D. Lutherus *in enarratione. 7. præcept.* allegatus a Rauchb. *d. qu. 25. n. 26.* Quin & dum jure divino labore, non luſionibus, aliisque artibus illicitis vel modis, victum nobis parare jubemur, *Gen. 3. v. 17. & 19. Pſalm. 128. v. 2. 1. ad Theſſ. 4. v. 11. 2. ad Theſſ. 3. v. 10. Epheſ. 4. v. 28. Prov. 10. v. 4. c. 13. v. 4. c. 31. v. 27.* haud obſcure ludi abrogantur, & prohibentur; quippe quibus abſque labore, cum injuria & damno proximi alimenta quæruntur, & facultates augentur.

4 (margin at "rer. amotar.")

5 Taceo, quod plurima alia crimina ex ludis proveniant, utputa perjuria, blaſphemiæ, dilapidationes bonorum, inimicitiæ, jurgia, cædes, aliaque mala & incommoda quamplurima, Hoſtienſ. *in ſumm. de exceſſ. prælat.* verb. *clericis.* Paris de Puteo, *de ludo n. 4.* Roland. a Vall. *d. conſ. 63. n. 22.* Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. l. 39. c. 3. n. 10.* ubi refert Ant. Florent. dicentem: ex ludo tot crimina naſci, quod ſint puncta in taxillis. Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. lib. 2. cent. 4. caſ. 399. n. 1.* Quare haud immerito in quintiſexta Synodo Conſtantinopolitana aleæ luſus & clericis, & laicis, ſub excommunicationis pœna fuit interdictus, *can. 50.* ut refert Petr. Gregor. *d. l.* qualis prohibitio quoque extat in Authent. *interdicimus. C. de epiſcop. & cleric. Nov. 123. c. 10.* Non modo ſi pecunia, ſed & ſi lupinis poſitis, id eſt, argento comico, vel alia qualis materia in vicem pecuniæ veræ, poſtea perſolvendæ victori, ludatur, *l. 1. & ultim.* ubi Jac. Cujac. *in parat. C. de aleator.* Ac ſane fortunæ committere bona & facultates, turpe ſemper habitum fuit, cumprimis viris literatis, utpote quibus ex honeſtis colloquiis amicorum & eruditorum, recreatio certior & honeſtior manare poſſit, Petr. Heig. *P. 2. qu. 10. n. 29.* 6 7

8 Quare merito aleatores pœna arbitria vel extraordinaria coërcentur, Bonif. de Vitalin. *de maleſic. tit. de ludo.* Andr. Rauchb. *d. qu. 25. n. 54.* Jul. Clar. *d. §. ludus. n. 6.* ipſique aleatores frequentes & aſſidui, a teſtimonii dictione repelluntur, Gram. *dec. 11. n. 5. & dec. 40. n. 2.* Roland. a Vall. *d. conſ. 63. num. 18. & 24. vol. 2.* iiſque veluti prodigis, dilapidatoribus, ac male ſua ſubſtantia utentibus, bonis interdici poteſt, Decian. *conſ. 163. n. 19.* nulla quoque actione ipſis competente ad lucrum conſequendum. Sicuti & emptio, venditio, mutuum, aliive contractus ludi occaſione celebrati, ipſo jure nulli ſunt, nec ulla ex hiſce actio colluſoribus datur, gloſſ. *in l. 1. & ult.* verb. *acceperit pecuniam. &c. ff. de aleat.* Jul. Clar. *d. §. luſus. in fin.* Quod & jure Sax. probatur, quo 9 hæres ludo perdita ſolvere non tenetur, *art. 6. Landr. lib. 1.* ac dominus condictionem habet rei ſuæ, quam famulus ipſius ludo perdidit, *art. 60. lib. 2. & art. 6. lib. 3. Landr.* Neque de luſu reus conventus reſpondet, neque judex aditus judicare cogitur, was um Spiel iſt, da darf der Verklagte Klägern nicht um antworten, noch der Richter darüber richten. Weichb. *art. 101.* Chil. König *in proc. c. 57. n. 1.* Andr. Rauchb. *d. qu. 25. n. 59.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 173. n. 13.*

Non tamen deſunt, qui ſcribere haudquaquam verentur, a prohibitione iſta ludorum per conſuetudinem nunc adeo receſſum eſſe, ut & impune ludere, & ludo quæſita retinere liceat, & ita traxiſſe reperiantur pravi mores leges bonas in ſuam poteſtatem, ut loquitur Heig. *d. qu. 10. n. 32.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ludus. n. 2. 7. & 8.* Cagnol. *in l. ſingularia. n. 141. ff. ſi cert. pet.* Caccialup. *in tr. de ludo n. 29.* Ang. Aretin. *in tr. maleſ.* verb. *meditate. n. 27.* Marc. Anton. *de amat. dec. 137. n. 5. & 6.* Quod nec mirum alicui videri debeat; ſiquidem 10

quidem conſuetudo contractus probare, & re-
probare poteſt, Bald. *in l. per diverſas. C. man-
dat.* & actus per ſe illicitos licitos facit, Paris
de Puteo, *de ludo num. 43.* Soc. jun. *vol.3. conſ.
68. num. 1*3.

11 Saniores autem negant, conſuetudine fieri
poſſe, ut ludus aleæ licitus efficiatur, & deſinat
eſſe probrum, quod tam multa in publicum ma-
nantia diſpendium mala comitantur; quia contra
bonos mores futura ſit hæc conſuetudo, & nu-
tritiva peccatorum: probantes nihilominus con-
ſuetudinem, quæ inhibet reſtitutionem per cau-
ſam aleæ luſus acquiſitorum, Bald. *in l. advocatio-
nis. n. 2. C. de cond. ob turp. cauſam.* Jul. Clar. *d.*
§. *ludus. n. 7. in fin.* Did. Covarr. *in c. peccat. P 2.*
12 §. *4. n. 3.* ubi ait, in ludi tractatu conſtitutiſſimam
eſſe concluſionem, etiamſi ludus illicitus ſit, le-
geque humana, pœna exteriori, ac lucri reſtitu-
tione plerumque puniatur, ex eo tamen acquiſi-
ta in animæ & conſcientiæ judicio non eſſe ne-
ceſſario reſtituenda, modo fraus abſit, habeant-
que ludentes adminiſtrationem liberam rerum
ſuarum, quas in ludi conventionem deduxere:
quam ſententiam quoque a *D Luthero* probatam
inquiunt in *enarratione. 7. præcept.* dicente, luſo-
res non teneri ad reſtitutionem, legem enim ju-
ſtiſſimam eſſe, ut, qui amat periculum, pereat in
illo: niſi forte per fraudem luſerint, vid. Rauch-
bar. *d. qu. 25. n. 90.* De qua tamen aſſertione haud
absque juſta ac prægnanti ratione dubitat Lance-
lot. *in tit. de luſor. n. 9.* allegatus a Petr. Heig. *P.
2. q. 10. n. 35.* Nam ſi per ſe conſuetudo ludum
illicitum & inhoneſtum, licitum aut honeſtum
efficere nequit; certe nec hoc efficere poterit, ut
repeti amiſſum nequeat; & ſic minus liceat in
cauſa, quam in cauſato; quum tamen potius ſit
jus cauſæ, quam cauſati, Heig. *d. l. n. 38.* Ac
quidnam, quæſo, intereſt ludum probare, vel re-
petitionem impedire? Imo hoc illo gravius exi-
ſtit, aut conſuetudo jus continebit imperfectum,
ubi ludere quidem prohibitum, verum ſi contra
factum ſit, nihil in delinquentes ſtatutum reperire
licebit.

13 Plane tradunt alii, luſus alioquin prohibitos
non ſemper & ubique vituperio, & reprehenſione
dignos eſſe, ſed quandoque tolerari & excuſari
poſſe, ſi non ſint aſſidui aut frequentes; ſed mo-
derati, tempeſtivi ac doli fraudisque expertes:
fiantque ab his, qui ſui juris ſunt, poſt expleta or-
dinariæ vocationis munia, recreationis, non quæ-
ſtus gratia, citra ei familiaris diſpendium atque ja-
cturam. vid. Petr. Greg. *lib. 39 ſyntagm. c. 3. n. 1.*
Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. caſ. 399. n. 19.* Par.
de Puteo *de ludo n. 46.*

14 Quin nec omnes omnino luſus, ſed eos ſo-
lummodo, qui fortunæ ſunt, & toti ab ancipiti
& incerto fortunæ eventu dependent, nec non
partim fortuna, partim ingenio, artificio, & exer-
citatione conſtant, quales ſunt luſus teſſerarum,
aut talorum, vel taxillorum, chartarum, &c. quos
vulgo miſtos appellitant, prohibitos eſſe ajunt,
Par. de Puteo *d. loc. n. 6. & 40.* Cujac. *in parat. ff.
& C. de aleator.* Andr. Rauchb. *P. 2. qu. 25. n. 23.*
Petr. Gregor. *d. lib. 39. c. 3. n. 11.* Neutiquam vero
prohibitionem hanc ad luſus artis, vel mere ar-
tificioſos extendunt, in quibus nullus fortunæ lo-
cus relinquitur, ſed qui ſola arte, virtutis & inge-
nii excitandi, vel acuendi cauſa fiunt, *l qua actione.
7. §. ſi quis in colluctatione. 4. & l. ſi ex plagis 53. §.
ult. ff. ad L. Aquil. l. Athleta. 4. ff. de his, qui not. in-
fam. l. 1. §. removet. 6. ff. de poſtul. & l. commodis. 40.
ff. de re jud.* ut ſi qui haſta certent, vel pilo jacien-
do, luctando, pugnando, *l. 2. §. 1 ff. de aleat.* Quo
& referendi ſunt quinque illi luſus, quos Juſtinia-
nus enumerat in *l. fin. C. de aleator.* quos pro-
pterea permiſſos autumant, quia potiſſimum vir-
tutis vel gloriæ cauſa ſuſcipiuntur, *d. l. 2. & 3. C.
de aleat.* Rauchb. *d. qu. 25. n. 9.*

Hinc & jure defendi poſſe inquiunt luſus, 15
qui hoc tempore in aulis principum & urbibus,
nobilium & civium exercendorum gratia inſti-
tuuntur, ut exercitia jaculatoria, torneamenta, &
alia id genus certamina equeſtria ac militaria, ad
quæ nobilibus ſolum patet aditus, quæ vulgo ap-
pellitantur Turnieren, Ringrennen, Rauchb. *d. l.
n. 5.* quo & vetuſtum illum ingenioſum luſum la-
trunculorum vel furunculorum referunt, vulgo
Schacht-Spiel, Jul. Clar. *d. §. ludus. n. 3.*

Hancque ludorum diſtinctionem, (nempe 16
fortunæ, artis, ac utriusque ſive miſtorum,) maxi-
me probat Illuſtriſſ. Elector Sax. in *Ord. pol. de A.
1612. tit.* vom Spielen. verb. Nun ſtellen wir zwar
Ludos honeſtos oder *Artis*, welche *Virtutis & Ingenii
excitandi cauſa* in Rechten vergönnet, wenn nur
dieſelben nicht *Quæſtus & Lucri gratia inſtituiret*,
oder ſonſten kein Betrug darunter, an ſeinem Ort.
hoſce luſus permittens, reliquos vero, nempe
fortunæ ac miſtos luſus ſevere, prohibens. Ad
quos luſus etiam reſtringenda eſt Ordin. provinc.
D. Auguſt. Elect. Sax. de A. 1555. rubr. Topler und
Spieler. uti ſatis probant verba *dict. Ordin.* daß
ſie ſich Kartens- und Würffelſpielens enthalten. ꝛc.
unde ſequitur, reliquos ludos honeſtos, qui vir-
tutis vel gloriæ cauſa ſuſcipiuntur, hac ſanctione
neutiquam prohiberi.

De ludis itaque fortunæ ac miſtis, qui par- 17
tim fortuna, partim ingenio, artificio & exercita-
tione conſtant, veluti taxillorum, chartarum,
aliisque relatis ab Andr. Rauchb. *P. 2. qu. 25. n. 23.*
hic agitur, de quibus in foro Sax. hæc regula uni-
verſalis notanda eſt: **Quod ludos fortunæ aut
miſtos exercentes arbitrarie puniri de-
beant.**

Q. 1. Qua ſit pœna exercentium ludos prohibitos?

Quæ regula, præterquam quod jure com-
muni Cæſareo, nec non Divino, ac ratione natura-
li munita ſit, ut probavi antea ex Caccialup. *de
ludo n. 60.* Bonifac. de Vital. *de maleſic. tit. de ludo.*
Andr. Rauchb. *d. q. 25. n 54.* Petr. Heig. *P. 2. q. 10.*
Jul. Clar. *l. 5. ſentent.* §. *ludos. n. 6.* Lancelot. *c. de
luſor. n. 20. & 21.* firmatur 1. ex textu manifeſto 18
Ord prov. de A. 1555. d. tit. Topler und Spieler. verb.
Derhalben iſt unſere ernſtliche Meynung, ein je-
der wolle den Seinen, und ſonderlich den Haus-
leuten ernſtlich gebieten, daß ſie ſich Kartens- und
Würffel-Spielens enthalten, und daß Achtung
darauf gegeben werde, demſelben unverbrüchlichen
nachzugehen; und wer es übergangen, daß alsdenn
der Wirth, wo er ſolches geſtattet, und ob ers nicht
erwehren könte, daſſelbe der Obrigkeit nicht ange-
ſaget, ſamt den Gäſten geſtraffet werde. quo ipſo,
dum pœna certa non exprimitur, haud obſcure in-
nuitur, luſores hoſce arbitraria pœna coërcendos
eſſe; juxta vulgatum Dd. axioma, quod, certa pœ-
na legibus aut ſtatuto non expreſſa, arbitrarie de-
linquentes puniri vult, Jac. Menoch. *de arbit. jud.
quæſt lib. 1. quæſt. 86. n. 8.* Jaſon *in l. jubere. 4 n. 17.
ff. de juriſdict. omn. jud.* Andr. Tiraquell. *de pœn.*

Digitized by Google

19 *leg. temp. cauſ. 31. n. 43.* 2. Clarior hac de re extat ſanctio in *d. Ord. polit. de A. 1612. tit.* vom Spiel. verb. Allein die andern Spiele, ſo *Ludi Fortunæ*, ſo wohl die, welche *miſti* genennet werden, als da ſeyn Bretſpiel, Karten und dergleichen, ſollen keinem verſtattet werden. ꝛc. junct. §. *fin. d. tit.* Welcher nun hierwider handeln, oder ſolches in ſeiner Behauſung nachgeben wird, der ſoll iedesmahl 20. Thaler zur Straffe, (davon ein Thaler deme, ſo es in Erfahrung bracht, gebühret,) entrichten; oder da er es nicht in Vermögen, acht Tage lang in gefänglicher Hafft enthalten werden. Quæ verba arbitrariam animadverſionem ſatis probant: etſi enim 20. thalerorum mulctam, nec non carceris pœnam ad octiduum determinent; dubium tamen non eſt, quin exempli loco hæc ſolum præferantur, & judex pro arbitrio & ratione circumſtantiarum haſce pœnas diminuere, vel etiam augere, ac quandoque relegationem colluſoribus indicere queat: ut praxis quotidiana docet.

20 3. Accedit ratio prohibitionis, quod ſcilicet ex ejusmodi ludis non ſolum alia crimina plurima proveniant, ſed & ludentes cum jactura & damno colluſorum locupletiores fiant, contra jus naturæ, *l. jure naturæ. 206. ff. de reg. jur. c. locupletari. 48. de reg. jur. in 6to.* Quam rationem quoque D. Auguſtus Elect. Sax. *Ord. prov. de A. 1555. tit.* Toppler und Spieler inſeruit: So befinden wir auch, daß durch das Spielen, ſo auf Karten und Würffel von gemeinen böſen Leuten, vielfältiglich unordentlicher Weiſe geſchicht, viel Raub, Mord und Ubels erwächſet; daß auch dadurch der gemeine arme Hausmann an ſeiner Nahrung mächtiglich verarmet, und verſäumet wird, und zuletzt an den Bettel-Stab, oder an andere böſe Weiſe und Wege gedeyen; und inſonderheit die jungen gemeinen Leute gemeiniglich dermaſſen in die Lotterey gerathen, dadurch ſie zuletzt vielmahls mit dem Galgen, oder anderer Peinlichkeit geſtraffet werden. ꝛc.

21 *Et ſecundum hanc regulam Elect. Saxon. Scabinos quotidie pronunciare certo certius eſt. Veluti etiam nuperrime reſpondimus* gegen Mücheln: Haben zwey Bürger daſelbſt unlängſten ſich in einem Brandtewein-Hauſe frühe Morgens zuſammen gefunden, zu ſpielen angefangen, und ſolches den Tag über bis in die ſinckende Nacht, und des folgenden Tages über getrieben, auch offtmahls mehr als einen Engelthaler oder 8. Groſchen auf das Spiel geſetzt, alſo, daß der eine in die 11. Reichsthaler verſpielet. ꝛc. So werden ſie derowegen willkührlichen, entweder ein 12. Tage lang mit Gefängniß, oder ein iedweder um 5. oder 6. neue Schock in Straffe genommen, V. R. W. *M. Aug. A. 1630.*

22 *Quin & ſi Nobilis, aliusve Magiſtratus in ſuo territorio certam aliquam pœnam in colluſores ſtatuerit, ea delinquentes teneri, reſponderunt veteres Scab. ad requiſ. Johan. a* Wangenheims: Habt ihr der Churfl. Sächſ. Lands-Ordnung zu Folge, das Spielen in den Schenck-Häuſern bey einer gewiſſen Geld-Buſſe, als nemlichen bey 4. fl. gäntzlichen verboten, und denen Wirthen befohlen, ſolches nicht zu geſtatten: Haben nun eure Unterthanen zu Heyra, ungeachtet ſolches eures Verbots, nichts deſtoweniger in der Schencke zu ſpielen ſich unterſtanden, ſich darüber auch, unangeſehen, daß ihnen der Wirth etliche mahl Friede geboten, geſchlagen und gerauſſt. ꝛc. So habt ihr die verwirckte Straffe der 4. Gülden von einem ieden, ſo eurem Gebot zuwider geſpielet, einzufordern wohl Fug, V. R. W. *M. Nov. A. 1548.*

23 Porro & hoc pœnæ loco eſſe poteſt adverſus ludentes, quod habita fide de pecunia deperdita, omnis denegetur actio pro tali debito, in tantum, ut perdens pecuniam, a lucrante eandem poſſit condicere, tanquam indebitam, *l. 1. v. competentib. actionib. C. de aleat.* Caccialup. *de ludo n. 40.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ludus. n. 7.* Lancel. *de luſor. n. 6. & 9.* Andr. Rauchb. *P. 2. qu. 25. n. 37.* Boniſ. de Vital. *de maleſ. tit. de ludo. n. 2.* Petr. Greg. *in ſyntagm. jur. l. 39. c. 3. n. 13.* niſi is, quis condicere vult, colluſorem ad ludendum traxerit, vel coëgerit, Caccial. *d. l. n. 80.* Andr. Rauchb. *d. q. 25. n. 39.* Quin etſi luſores poſtea ſuper his, quæ invicem 24
ex cauſa ludi debent, transegerint, judicarunt tamen *Interpp.* talem transactionem nequaquam valere: cum fundamentum ejus bonis moribus ſit inimicum, ac ejusmodi, de quo lis nulla eſſe poteſt in judicio, & actor per exceptionem: Tibi non competit actio: ſemper repelli poteſt, Steph. Coſta *in tr. de ludo, art. 5. n. 1.* Clar. *d. §. ludus. n. 9.* *Quemadmodum etiam M. Maj. A. 1595. ita pronunciatum fuiſſe*, meminit Petr. Heig. *P. 2. qu. 10. n. 46.*

Etſi vero in foro Sax. hoc moribus fuerit im- 25
mutatum, prout teſtatur Andr. Rauchb. *d. qu. 25. n. 94.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 173. n. 8.* Chil. König *in proc. ſub tit.* Klage vom Doppel-Spiele. *c. 57. n. 3.* Attamen illud etiamnum hodie eſt juris indubitati 26
quod nulla competat actio ex debito pro ludo, nec luſor, ejusve hæredes, ad exſolutionem æris per ludum contracti teneantur, *art. 6. lib. 1.* Landr. ubi gloſſ. Weichb. *art. 101.* Was um Spiel iſt, da darff der Verklagte Klägern nicht um antworten, noch der Richter darüber richten. Chil. König *d. c. 57. n. 1.* Matth. Coler. *d. dec. 173. n. 5.* Rauchb. *d. qu. 25. n. 59. & 94.*

Prout reſpond. Scab. G. a N. Daß ihr die 3100. Gülden, ſo ihr mit Spielen auf Borg gewonnen, zu Recht nicht zu fordern habt, V. R. W. *M. Dec. A. 1548.*

Et C. S. in Altenroda: Habt ihr mit des Schäfers Sohne in der Schencke zu ſpielen angefangen, und ihme 6. Lämmer abgewonnen; Ob nun gleich ſein Schwager ſich dafür verbürget, und es zugeſaget, wofern euch des Schäfers Sohn die 6. Lämmer nicht zahlen würde, euch 3. Thaler dafür zu geben. ꝛc. So ſeyd ihr doch erwehnten Bürgen derohalben beſtändiger Weiſe zu belangen, nicht befugt, V. R. W. *M. Nov. An. 1596.*

Hoc tamen non niſi in ipſis colluſoribus ob- 27
tinet: nam tertio, qui non colluſit, pecuniæ mutuo luſori datæ repetitio haud deneganda eſt, Azo *in ſummar. C. de aleator.* Aug. *ad Angel. Aret. de maleſ.* verb. *medit. n. 14.* ubi id in practica ſic obſervari dicit, Lancel. *d. c. de luſor. num. 4.* Andr. Rauchb. *d. qu. 25. n. 43.*

Quamvis autem regula prædicta procul du- 28
bio ſit veriſſima, fallit tamen quandoque; ac *primo* reſtringenda eſt ad luſus fortunæ, qui toti ab ancipiti & incerto fortunæ eventu dependent; nec non ad ludos miſtos, qui partim fortuna, partim ingenio, artificio & exercitatione conſtant; ut eſt alea, quæ omnes fortunæ luſus tam ſimplices, quam miſtos complectitur, puta teſſerarum, aut talorum, vel taxillorum, chartarum vel foliorum, &c. de quibus *Ord. prov. de A 1555. rubr.* Doppler und Spieler. ſolummodo loquitur, *in verb.* daß ſie ſich Karten- und Würffelſpielens enthalten. & *Ord. polit. de A. 1612. tit* vom Spiel. verb. als da ſeyn Bret-Spiel, Karten, und dergleichen. ꝛc. Ac de hiſce regula prædicta agit, 29
quæ tamen ad ludos honeſtos & artificioſos, qui virtutis & ingenii excitandi, vel acuendi cauſa ſuſcipiuntur, neutiquam eſt extendenda; modo dolus, fraus, vel circumventio non interveniat,

Quæſt. 1. Quando & quinam ludi prohibiti non ſint?

nec

nec quæſtus & lucri cauſa hi inſtituantur: prout verbis diſertis ſancitum in *d. Ord. pol.* verb. Nun ſtellen wir zwar *Ludos honeſtos* oder *Artis*, welche *Virtutis & Ingenii excitandi vel acuendi cauſa* in Rechten vergönnet, wenn nur dieſelben nicht *Quæſtus & Lucri gratia inſtituiret*, oder ſonſten kein Be-
30 trug darunter, an ſeinen Ort. ꝛc. Dubium ergo non eſt, quin luſor haſta certando, luctando, pila jaciendo, pugnando, nil illiciti agat, nec pœnam aliquam incurrat. Sicuti nec certamina equeſtria & militaria, nec latrunculorum ludus, pro illicitis & vetitis habentur, Rauchb. *d. q. 25. n. 3. 5. & 7.*

31 Quamvis aliter ſentiat quoad luſum latrunculorum Petr. Heig. *P. 2. qu. 10. n. 51.* eo, quod in hoc ludo plus temporis majori animi anxietate ponatur, isque adeo difficilis ſit, ut, ſi quis eum exacte velit addiſcere, multum temporis inſumat, neceſſe eſt, & tanta diligentia utatur, quanta opus eſt in perdiſcenda nobili aliqua arte aut re magni momenti.

32 *Secundo*, limitatur hæc regula in ſponſionibus honeſtis; etſi enim ſponſiones luſus gratia factæ invalidæ habeantur, ac neminem obligent; ſecus tamen eſt in ſponſionibus, quæ extra ludi cauſam conditione honeſta & bonis moribus non contraria, ſuſcipiuntur, *l. a Titio. 108. ff. de verb. obligat. l. ſi gratuitam. 17. §. ult. ff. de præſcript. verb.* Petr. Heig. *d. qu. 10. n. 54. & 55.* quod certe minus dubii habet in foro Sax. propter verba clara *d. Ordin polit. de An. 1612.* wie denn auch *honeſtas Sponſiones*, ſo *extra Cauſam Ludi* geſchehen, an ſeinen Ort. ꝛc.

33 *Tertio*, limitatur regula antea poſita in ludis etiam fortunæ, & miſtis, recreationis ſolummodo cauſa ſuſceptis; quemadmodum enim artis ludi per ſe liciti, ex accidente ſunt illiciti, ſi fraus vel circumventio interveniat, *l. 1. verſ. absque dolo. & l. ult. verſ. quibus ſine dolo & callidis machinationibus ludere permittimus. &c. C. de aleator.* aut ſi quæſtus & lucri cauſa inſtituantur, *l. 2. §. ait prætor. 5. cum l. ſeq. ff. de his, qui not. infam. l. 1. §. movet autem. 6. ff. de poſtul. l. mina. 4. C. de epiſc. audient. l. conſenſu. 8. §. vir quoque. C. de repud.* Andr. Rauchb. *d. qu. 25. n. 13. & 14.* Ita &
34 vice verſa, fortunæ atque miſti luſus alioquin prohibiti, non ſemper & ubique vituperio & reprehenſione digni ſunt, ſed quandoque tolerari & excuſari queunt, ſi non ſint aſſidui vel frequentes, ſed moderati, tempeſtivi ac doli & fraudis expertes, ſi fiant ab his, qui ſui juris ſunt, poſt expleta ordinariæ vocationis munia, oblectationis, vel recreationis, non quæſtus gratia, ſine blaſphemiis & conviciis, & citra rei familiaris diſpendium vel jacturam, Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. caſ. 399. n. 19.* Petr. Gregor. *in ſyntagm. jur. lib. 39. c. 3. n. 1.* Andr. Rauchb. *d. qu. 25. n. 95.* Par. de Puteo *de ludo n. 46.*

35 Etenim, ſi ludi fortunæ aut miſti taliter qualificati ſint, ratio, ob quam alias ludi prohibentur, ceſſat; quare tum licitos hos, & colluſores a pœna immunes eſſe, rectiſſime aſſeritur. Sicuti & diſertis verbis *Ord. pol. de A. 1612. d. tit.* vom Spiel. ludos tales admittit, *ibi:* Den andern aber, (*ſcilicet* ſo über 18. Jahr ſeyn,) ſo weit nachgelaſſen werden, wenn dieſelben ohne Verſäumung der Nahrung, und zu einer *Recreation* geſchehen; oder *cauſa Convivii*, um ein leidliches Geld zu einer Mahlzeit, oder ehrlichen Zuſammenkunfft geſpielet würde, jedoch, daß einer von Adel auf einmahl über einen Thaler, ein vornehmer Mann, ſo bürgerliches Standes iſt, über 12. Groſchen, und ein Handwercks-Mann über 4. Groſchen, ein Bauer aber über 1. Groſchen nicht verſpiele: Solches auch in einem Monat über einmahl nicht geſchehe; ſintemahl ein jeder ſeine Nahrung mit fleißiger Arbeit, nicht aber mit Spielen, und andern *illicitis Modis* ſuchen ſoll. Adeoque in terris Electoratus Sax. ludi 36
fortunæ, & miſti eatenus permiſſi ſunt, ſi hæc quatuor conjunctim concurrant: (1.) quando luſores annum ætatis decimum octavum attigerunt, juxta tradita Lancel. *de luſor. n. 13.* Jaſon *in l. ſervus. in fin. ff. de condict. indebit.* Andr. Alciat. *reg. 3. præſumpt. 29. n. 6.* Steph. Coſta *de ludo. art. 3. num. 4.* (2.) ſi absque impedimento ſtudiorum atque laborum vocationis, ac citra diſpendium & jacturam rei familiaris, non quæſtus, ſed recreationis & oblectationis gratia fiant: (3.) nec colluſores multum argenti, aut quicquam ultra ſummam *d. Ord. pol.* præſcriptam ac ſtatutam, ludo perdant; (4.) ac denique, ſi raro, ac quidem ſingulis menſibus non niſi unica vice hoc faciant. Quorum requiſitorum alterutrum ſi deficiat, luſus fortunæ atque miſtos nequaquam licitos eſſe, ex *d. Ord.* ſatis colligitur, qua Illuſtriſſimus Conſtituens abuſibus ludorum, ac infinitis fere malis ex ludo provenientibus obviare voluit. Quod ut ſtrictiſſime obſervetur, neceſſitas boni publici hoc ſeculo peſſimo maximopere requirit. Nec Dominos Scabinos in puniendis luſoribus ab ea quicquam recedere, ſatis compertum habeo.

Alterum crimen extraordinarium, de quo hac 37
agitur quæſtione, eſt receptio facinoroſorum ſeu delinquentium, qua quis facinoroſis, eos abſcondendi cauſa in ſuo, vel alieno, dolo malo, refugium præſtat, *l. 1. §. 2. ff. de ſerv. corrupt.* Herm. Vultej. *1. juriſprud. Rom. 47.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 3. theſ. 15. lit. B.* quod crimen, quia extraordinarium eſt, arbitraria pœna receptatores teneri, rectiſſime concluditur, Petr. Theod. *d. l. lit. C.*

Q. 3. Quæ ſit pœna receptantium homines facinoroſos?

Scio equidem, quod quidam autument, re- 38
ceptantem malefactores & delinquentes, eadem puniri pœna, qua ipſimet malefactores ſeu delinquentes puniuntur, Foll. *in pract. crim.* verb. *banniantur. n. 10.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 134. n. 2.* Proſp. Far. *P. 5. oper. crim. q. 133. n. 1.* Lud. Peguer. *dec. crim. 25. n. 1.* Petr. Greg. *in ſyntagm. l. 37. c. 15. n. 1.* Quorum ſententia videtur firmari 39
l. 1. in pr. C. de his, qui latron. ubi dicitur: *Eos, qui ſecum alieni criminis reos occultando eum eamve ſociarunt, par ipſos & reos pœna expectet.* idemque habetur in *l. 1. ff. de recept.* in verb. *& præcipitur, ut perinde puniantur, atque latrones.* ubi & ratio hujus juris redditur, quod nempe peſſimum genus ſit receptatorum, ſine quibus latere nemo diu poteſt, Jod. Damhoud. *d. c. 134. n. 3.*

At, ſi ſanioribus oculis textus inſpiciantur 40
ac perpendantur, vix dubium eſſe poterit, quin de occultantibus & aſſociantibus ſimul, ſive ſociis criminis, & non de nudis ac ſimplicibus receptatoribus ibidem agatur, ut manifeſte liquet ex *d. l. 1. C. de his, qui latron.* in verb. *occultando eum. &c.* Quos certe ſocios criminis ordinaria delicti pœ- 41
na plectendos eſſe, facillime quivis conceſſerit: quod ipſum tamen ad ſimplices malefactorum receptatores ob diverſitatis rationem inſignem, nemini ignotam, haudquaquam extendi debet, Matth. Weſenbec. *in paratit. ff. de receptator. num. 1.*

quos

Digitized by Google

quos extra ordinem arbitrio judicantis puniendos eſſe, rectius ſtatuit per *l. 2. C. de his, qui latron.* Weſenb. *d. l.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. lib. 2. caſ. 348. n. 2. & ſeqq.* Lud. Carer. *in pr. in 3. tr. de homic. & aſſaſſin. §. poſt vero. n. 26. verſ. nec de jure commun.* Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 16. n. 5.* ubi hanc ſententiam frequentiori Doctorum calculo receptam eſſe, teſtatur. Quod & facit Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 3. n. 50.*

42 Cujus ſententiæ veritas vel exinde patet, quod nec pœna alicujus delicti ordinaria ſint plectendi, qui poſt delictum jam perpetratum malefactoribus auxilium præſtant: ut in ſpecie de auxiliatore furis poſt crimen furti commiſſum, tradunt Bartol. *in l. in furti. §. ope. n. 4. ff. de furt.* Felin. *in c. ſicut dignum. extr. de homic. n. 4.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent. §. ult. quæſt. 90. n. 2.* Hippol. de Marſil. *in pr. crim. §. conſtante. n. 54.* Henr. Bocer. *in tr. de furt. c. 3. n. 11.* Matth. Stephan. *in notis ad art. 177. Ord. crim. Car.* Ant. Gomez. *delict. c. 3. n. 50.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 1. concl. 159. n. 23.* Jac. Menoch. *lib. 2. arbitr. judic. cent. 4. caſ. 349. n. 21.*

43 Nic. Boër. *dec. 167. n. 4.* Unde nec eum, qui poſt delictum perpetratum opem reo præbet ad evadendum & fugam arripiendum, pœna delicti ordinaria plectendum eſſe, docet Bartol. *d. l. n. 4. verſ. ſed in quæſt.* Ang. Aretin. *in tr. maleſ.* verb. *& Andream Marti Laniſtem. num. 5.* Proſp. Farin. *prax. crim. P. 3. tit. 15. qu. 132. n. 4.* quæ omnia ceu veriſſima uſu & praxi in foro Saxonico recepta eſſe, demonſtravi ac probavi ſententia *Scab. Lipſ. ſupra P. 2. qu. 87. n. 36.* Quanto minus ergo tenebitur pœna criminis ordinaria receptator malefactoris, qui præter occultationem, auxilium & opem ulteriorem nullatenus præſtat.

44 Neque textu juris Sax. *art. 25. libr. 2.* Landr. contrarium evinci poteſt, *cujus verba ſunt:* **Und ſoll richten dem Kläger um den Raub über den Räuber, und über ſeine unrechte Mitthelffer.** quæ verba de receptatoribus quoque deprædatorum intelligit gloſſ. Germ. *in verb.* unrechte Mithelffer. inquiens: **Nun möchteſt du ſagen, wie? haben ſie doch ihm nichts mehr dabey gethan, denn allein, daß ſie mit Bewuſt getragen und ihn gehauſet oder gehelet haben.** & clarior eſt textus *in art. 13. lib. 2.* Landr. verb. **Wer Diebe behauſet, oder Raub helet, oder einen mit Hülffe darzu ſtärcket, wird er des überwunden, man ſoll über ihn richten, als über jenen, der es**

45 **ſelbſt gethan hat. ꝛc.** Hi textus juris Sax. *inquam*, non adverſantur: etſi enim dicatur ibidem, auxiliatores & receptatores malefactorum æque ac ipſos malefactores puniendos eſſe, quod facile concedo: paritas tamen pœnæ exinde neutiquam evinci poteſt. Neque ſequitur, receptatores ob receptionem pœnam incurrunt: ergo hac pœna, qua ipſi malefactores afficiuntur, plectendi erunt. Prius namque concedo: poſterius vero nego ac pernego. Quin etſi textus Saxonici de paritate pœnæ verbis diſertis loquerentur, obſervantia tamen, quæ in foro Saxonico hactenus contrarium induxit, exinde non mutaretur, Matth. Coler. *P. 1. dec. 144. n. 30.* quum autoritas juris Saxonici eatenus vigeat, quatenus hoc uſu & conſuetudine receptum eſt, Hartm. Piſt. *P. 1. q. 16. n. 11. & P. 2. qu. 26. n. 18.* Matth. Coler. *de proc. exec. in præfat.* Andr. Scheffer. *P. 1. q. 13.*

46 *Et hanc ſentent. ſequuntur in pronunciando Dn. Scabini quotidie:* Hat Inquiſit bekennet und geſtanden, daß er beyde Diebe, zuſammt einem Schuſter, der auch ein Dieb geweſen, gehauſet und beherberget habe. ꝛc. So wird er, wegen ſolcher begangenen und bekannten Verbrechung, willkührlichen, mit Gefängniß, oder um eine ziemliche Geld-Buſſe ſeinem Vermögen nach, billig in Straffe genommen, V. R. W. *Ad requiſit. Senat. Ilenburg. M. Jul. A. 1584.*

Et in caſu ſimili dictarunt receptatoribus, qui ſimul res furtivas ſcienter emerant, pœnam relegationis perpetuæ. Ad conſultat. Henr. a Miltitz, *M. Jan. A. 1602.* 47

Quæſt. Dreſd. M. Jan. A. 1594.

Arbitraria itaque pœna receptatores malefactorum plectendi ſunt, pro qualitate ſcilicet criminis, a malefactoribus perpetrati, conditione perſonarum, ac ratione circumſtantiarum; ubi imprimis notandum, leniorem pœnam irrogandam eſſe cognatis vel affinibus, qui malefactorem ſuum cognatum, vel affinem receptant atque occultant, per text. in *l. 2. ff. de receptat.* ubi Matth. Weſenbec. *in paratit. n. 2.* Non enim par eſt horum delictum, & eorum, qui nihil ad ſe pertinentes latrones recipiunt, *d. l. 2.* ſi enim ſuum ſanguinem quomodocunque redimere licet, *l. 1. ff. de his, qui mort.* utique & vitam ſuorum cognatorum & affinium redimere licebit, per tradita Jaſ. & Dd. *in l. 3. ff. de juſt. & jur.* Quare ignoſcendum aliquo modo eſt iis, qui conſilium pro tuendis ſuis capiunt, *l. 22. ff. ad L. Jul. de adult. l. milites. 9. ff. de re militari.* ideoque nec in totum excuſantur, nec ſevere puniuntur, ſed mulcta iis pecuniaria, pro modo delicti & facultatum, eſt imponenda: ut recte monet poſt Bonifac. de Vital. *in pr. crim. tit. de recept.* quem allegat Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de recept. n. 2.* 48 49

Veluti etiam Dn. Scabini reſponderunt carnifici Altenburg. Wird dir Schuld gegeben, ob hätteſt du deinen gefangenen Sohn zu Grimma, welchen du im Gefängniß beſuchet, zu Erbrechung deſſen, und ſich zu entledigen Urſach und Anlaß gegeben: Ob man nun wohl deswegen dich in gefängliche Hafft zu bringen gemeynet iſt; Dieweil du aber dennoch ſolche Verbrechung nicht geſtändig biſt, ſondern vielmehr beyzubringen, daß du eben ſelbiger Zeit, da dein Sohn ſich der Hafft entbrochen, an andern Orten geweſen; auch ſonſten in Rechten verſehen, daß die Eltern, ſo ihre Kinder nach begangener Verbrechung aufnehmen und hauſen, nur mit einer leiblichen und willkührlichen Straffe zu belegen ſeyn. ꝛc. So wirſt du auch, geſtalten Sachen nach, mit der *Captur* billig verſchonet, V. R. W. *M. Mart. An. 1624.* 50

Et in caſu ſimili: Hat der alte *P. B.* geſtanden und bekannt, daß er ein acht Tage lang Wiſſenſchafft gehabt, wie daß ſich ſein Sohn *M.* welcher gedachten Studenten vor Abel entleibet, in ſeiner Behauſung aufgehalten, und ſolches wider beſchehenes Verbot nicht angezeiget. ꝛc. So wird der alte *P. B.* derowegen um 2. neue Schock in Straffe genommen, V. R. W. *Ad requiſit. Senat. VVittenb. M. Apr. A. 1625.* 51

Cæterum hujus occaſione, quæritur *primo, An parentes, cognati, vel affines, requiſiti & rogati a magiſtratu, ubinam filius, cognatus, vel affinis delinquens latitet, indicare, &, ſi ignorantiam prætendant, juramento ſeſe purgare teneantur?* Super quo caſu conſulti fuimus A. 1625. M. April. Hocque commodum reipublicæ, cujus intereſt delicta puniri, *l. 51. ff. ad L. Aquil.* omnino exigere videbatur: quum abſque hoc medio delinquens vix deprehendi, & pœnæ promeritæ tradi poſſit. 52

Q. 4. An parentes, cognati, vel affines, reum latitantem indicare, & ignorantiam juramento purgare teneantur?

Attamen metus perjurii ab altera parte hoc ipſum impediebat; unde & fit, quod parentes ac conſanguinei ad teſtificandum contra liberos 53

&

& conſanguineos regulariter non admittantur, *l. parentes 6.* ubi Salycet. *in pr. verſ. nota, quod cogi non debeat. &c. C. de teſtib.* Ant. Gomez. *tom 3. var. reſolut. c. 12. n. 12.* Proſp. Farin. *de teſtib. q. 54. n. 170.* quod & Jul. Clar. obtinere arbitratur, etiamſi veritas haberi aliter non poſſet, *in pr. §. ult. qu. 24.*
54 *verſ. ſciat tamen.* Quare Scabini in ſententiam negativam inclinaverunt, reſpondentes: Patrem, alioſque cognatos ad indicandum filium delinqentem nequaquam poſſe compelli. Quod tanto verius eſt, quanto certius, cuilibet non modo ſuum ſed & ſuorum ſanguinem redimere licere, Jaſ. *in l. 3. ff. de juſtit. & jur.* nec quenquam, delinquentem conſanguineum occultantem, graviter puniendum eſſe, *l. 2. ff. de recept.* ubi Weſenb. *in parat. n. 2.*

55 *Reſponſum Scabin. hiſce formalibus fuit conceptum:* Ob nun wohl von euch vermuthet wird, daß der alte *P. B,* ſein Weib, Töchter und dero Männer Wiſſenſchafft haben, wo ihr Sohn, Bruder und Schwager, *P. B.* der Speiſe-Meiſter, welchem die an *R.* von *R.* begangene Entleibung, nebenſt andern Schuld gegeben wird, ſich auffenthalte, und anzutreffen ſey. ꝛc. So mögen ſie doch, daſſelbe anzuzeigen, geſtalten Sachen nach, wider ihren Willen nicht gedrungen, noch deswegen mit dem Eyde beleget werden, V. R. W. *Ad requiſ. Senat. VVittenberg. M. Apr. A. 1625.*

Q. 5. Quæ ſit pœna ſcientis & non revelantis delicta?

56 Quæritur *ſecundo, an quis ob ſolam ſcientiam delicti jam commiſſi, ſi id non relevaverit, pœna aliqua teneatur?* Quod regulariter nego: ſiquidem nemo tenetur delictum alterius revelare, *c. placuit. 6. q. 2. l. pen. ff. de furt. l 6.* ubi Jaſ. *C. de ſerv. fug. l. culpa.* cum ibi notat. a Bartol. Decio. Cagnol. & aliis, *ff. de reg. jur.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 82.* Petr. Theod. *in coll. crim. diſp. 3. th. 15. lit. C.*

57 Idque maxime verum eſt in parentibus, aliiſq; cognatis perſonis, quarum plurimnm intereſt, familiam ſuam per irrogationem ſupplicii ignominioſi non dedecorari, aut injuria aliqua affici, *arg. l. 2 .ff. de recept.* & alias quoque ignoſcendum eſt aliis, qui conſilium pro tuendis ſuis capiunt, *l. 22. ff. ad L. Jul. de adult. l. milites. 9. ff. de re militari.*

58 *Hinc licet parens filiæ ſuæ impregnationem occultaverat, eamque ſponſam, habitu virginali, ad copulationem ſacerdotalem in templum ſolenni comitatu adcinctam, deduci permiſerat: nihilominus ab omni prorſus pœna ipſum immunem eſſe reſponderunt Scabini, ad requiſ. Nic. a* Liechtenhayn, *hiſce formalibus:* So viel aber der Dirnen Vater anlanget, ob wohl derſelbe, wie es um ſeine Tochter bewandt, wohl gewuſt; und gleichwohl dieſelbe in ihrem Krantz, und gar wohl geſchmücket, wie eine Jungfrau zur Kirchen und Straſſen gehen laſſen: So mag er doch derentwegen, geſtalten Sachen nach, weil niemand ſeine eigene und der Seinigen Schande und Unehre zu entdecken ſchuldig, in Straffe nicht genommen werden, V. R. W. *M. Jun. A. 1610.*

Pariter etiam pronunc. in caſu fere ſimili, ad conſultat Henr. a Bünau, *M. Apr. A. 1597.*

It. Senat. Zwickav. M Aug. A. 1630.

59 *It. Quæſt. VVitteberg.* So viel aber des Gefangenen Ehe-Weib anlanget, mag dieſelbe über das erlittene Gefängniß, von deßwegen, daß ſie ihres Mannes Unthat, als er ihr dieſelbe hernach geoffenbahret, nicht angezeiget, in fernere Straffe, geſtalten Sachen nach, nicht genommen werden, V. R. W. *M. Oct. A. 1606.*

60 *Limitatur* tamen hæc ſententia, 1. in *conſciis delicti participibus.* Etenim conſcius delicti duplici modo in jure accipitur: *primo* namque dicitur conſcius, qui abſque ulla partitione ſcivit delictum, ejusque nudam notitiam habet: de quo certum eſt, quod regulariter pœna aliqua non teneatur, juxta ante dicta. *Deinde* etiam dicitur conſcius, qui ſimul particeps eſt delicti: quo ſenſu reperitur hoc vocabulum in *l. 7. C. de pagan. & ſacrif. l. 16. in pr. ff. de pœn.* Natta *conſ. 595. n. 12. in fin. & conſ. 597. n. 4.* Hic ſane, quia non ſolum delicti notitiam habet, ſed & illud approbat, vix dubium eſſe poteſt, quin pœna arbitraria pro qualitate criminis, & ratione circumſtantiarum teneatur, non minus, atque ii, qui auxilium præbent & facinoroſos receptant, *l 1. & 2. ff. de receptat.* 61

Pront quotidie reſpondent Scab. Ob wohl *H. Z.* in ſcharffer Frage erhalten, daß er Matthes Korn nicht ermorden helffen; dieweil er aber dennoch bekannt, daß er nach vollbrachter That den todten Cörper begraben, und biß anhero die That verduſchen helffen: So wird er derowegen mit Staupenſchlägen des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *Præfect. VVeiſſenſ. M. Dec. A. 1598.* 62

Pariter fuit pronunciatum in caſu ſimili ad requiſitionem Senatus Quedlinburg. M. Jan. A. 1628.

Quandoque etiam hoc caſu mitior fuit pœna dictata, puta relegatio, ad requiſitionem Bennonis a Dißkau, *M. Mart. An. 1629.*

Limit. 2. in iis perſonis, *quæ delicti adhuc perpetrandi ſcientiam aliquam habent, illudque impedire cum poſſent, non faciunt.* Quod maxime verum eſt in iis, qui vel ratione proximitatis, patriæ & dominicæ poteſtatis, *l. 2. l. 3. & l 4. ff. de noxal. act. l. 45. ff. ad L. Aquil. l. 13. in pr. ff. de his, qui not. infam.* vel ratione officii & magiſtratus, delictis ſuorum aliorumque quovis modo obviare poſſent: hoc tamen facere negligunt, delictum occultant, & ſic quaſi approbant; quos propterea pœna arbitraria teneri, certiſſimum eſt. 63

Veluti Scabini pronunciarunt Senat. in Freyburg: Dieweil *Inquiſitin* bekannt, daß ſie nicht allein bey gedachter ihrer Schweſter, als ſie des Kindes geneſen, geweſen; ſondern daß ſie auch mit angeſehen, wie ihre mitgefangene Schweſter dem Kinde zween Finger in den Hals geſtecket, und es auf die Maſſe erſticket; und doch ihrer Schweſter nicht zugeredet, noch ſie davon abgehalten, und alſo dieſe Mordthat wehren und verhüten helffen; auch nach verbrachter Mordthat das Kind begraben. ꝛc. So wird ſie derowegen mit zeitlicher Landes-Verweiſung in Straffe genommen. ꝛc. *M. Mart. A. 1613.* 64

Quandoque tamen Scabini hoc caſu mitiorem quoque pœnam carceris ad unam, duas, vel tres ſeptimanas, vel mulctam aliquam pecuniariam aliquot ſexagenarum novarum, decernere non dubitavere: ad requiſ. Actuaris judicii in Wildenborn, *M. Maj. A. 1628.* 65

Theodor. a Schleinitz, *M. Aug. A. 1628.*

Quæſt. in Zörbigk, *M. Sept. A. 1629.*

Bernh. a Starſchedels, *M. Maj A. 1614.*

Limit. 3. in *delictis atrociſſimis*, puta crimine læſæ Majeſtatis, parricidii, aſſaſſinii, latrocinii, quæ publice ob ſui enormitatem coërceri, maximopere reipublicæ intereſt: quare crimina hæc perpetrata non revelantes, a pœna arbitraria immunes non ſunt, *l. 5. §. 6.* ubi Salycet. *C. ad L. Jul. Majeſt.* Proſp. Far. *conſ. crim. 104.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 3 th. 5. circa finem.* 66

Pronunciantibus ita Scabinis Præfecto in Lauchſtädt: So viel aber ihres Mannes Mutter anlanget, weil dieſelbe um ſolche Mordthat gewuſt, und ſie verſchwiegen: wird ſie derohalben des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *M. Febr. A. 1601.* 67

It. Quæſt. VVitteberg. Weil ſeine Mutter nicht in Abrede, daß er ihr ſolche Mordthat, als ſie vollbracht, bekannt habe, und ſie dieſelbe, biß ſie zur Hafft genommen worden, verſchwiegen: So wird ſie deswegen willkührlich mit Gefängniß, oder zeitlicher Landes-Verweiſung, in Straffe genommen, V. R. W. *M. Mart. A. 1583.* 68

Pariter fuit dictata temporalis relegatio cuidam, qui crimen ſortilegii non manifeſtaverat. Senat. in Schmiedeberg, *M. Nov. A. 1614.* 69

Et pœna carceris propter occultationem criminis ſacrilegii Senat. in Croſſen, *M. Jan. A. 1613.* 70

Digitized by Google

QUÆSTIO CXXXV.

De Effectibus Condemnationis, Confiſcatione Bonorum, & Infamia Rei condemnati.

SUMMARIA.

1. *Principalior effectus condemnationis eſt executio pœnæ.*
2. *Quondam condemnati efficiebantur ſervi pœnæ, quod hodie correctum eſt, n. 3. 4. 5. 6.*
7. *Confiſcatio bonorum damnatorum hodie eſt abrogata, n. 8. 9. 10.*
11. *Condemnatus ad mortem de bonis ſuis poteſt diſponere atque contrahere.*
12. *Sententia Scab. Lipſ.*
13. *Reus ad mortem condemnatus hereditatis ſibi delata capax eſt.*
14. *Reſponſa Scab. Lipſ.*
15. *Reo condemnato ſucceditur ab inteſtato.*
16. *Sententia Scab. Lipſ.*
17. *Reus ad mortem condemnatus de bonis ſuis poteſt teſtari, n. 18. 19. 20. 21. 22.*
23. *Sententia Scab. Lipſ.*
24. *Quibus in caſibus etiamnum hodie locum habeat confiſcatio bonorum, n. 25. 26. 27. 28. 29.*
30. *Explicatio art. 218. Ord. crim.*
31. *In ſolo crimine laſæ Majeſtatis confiſcatio bonorum hodie obtinet.*
32. *Sicuti & in banno ſuperiori in foro Saxonico, n. 33.*
34. *Filio interficienti patrem ſuum, hereditas num auferatur, & fiſco applicetur, n. 35. 36. 37. 38. 39. 40.*
41. *Sententia Scab. Lipſ.*
42. *Fiſcus non præfertur creditoribus condemnati, n. 43. 44.*
45. *Sententia Scab. Lipſ.*
46. *Condemnatus num fiat infamis, n. 47. 48. 49.*
50. *Relegatio num infamet, n. 51. 52.*
53. *Pœnæ leves arbitrariæ non infamant.*
54. *Sententia Scab. Lipſ.*
55. *Ex culpa condemnatus non fit infamis.*
56. *Sententia Scab. Lipſ.*
57. *Relegatus ad certum tempus, num, eo præterlapſo, ceſſet infamia, n. 58. 59. 60. 62.*
61. *Sententia Scab. Lipſ.*

1 QUarto diſpiciendum quoque eſt de effectibus condemnationis, quorum principalior conſiſtit in ipſa pœnæ executione, quæ epilogus eſt & actus extremus proceſſus criminalis, Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 152. in pr.* Sed de hoc peculiariter *quæſtionibus ſubſequentibus* agemus. Hac quæſtione de iis tantum condemnationis effectibus videbimus, qui ipſam ſtatim condemnationem ſubſequuntur, reumque ante executionem, quæ ad longum tempus quandoque differtur, *l. 29. ff. de pœn.* afficiunt: quorum in jure potiſſimum tres reperiuntur; *Servitus ſcilicet pœnarum; Confiſcatio bonorum; & Infamia rei delinquentis.* Qui tamen effectus jure novo, moribusque hodiernis multum ſunt immutati.

2 Primus condemnationis effectus eſt ſervitus pœnæ. De jure enim Digeſtorum certiſſimum & extra controverſiam eſt, quod damnatus ad mortem, ferrum, beſtias & metallum, ſtatim civitatem & libertatem amittat, & ſervus pœnæ efficiatur: prout textus clarus eſt in *l. 12. ff. de pœnis*, ubi *JCtus* Macer dicit: *Quod ad ſtatum damnatorum pertinet, nihil intereſt, judicium publicum fuerit, nec ne: nam ſola ſententia, non genus criminis ſpectatur: itaque hi, in quos animadverti jubetur, quive ad beſtias damnantur, confeſtim pœnæ ſervi fiunt.* & Marcianus in *l. 17. pr. ff. eod. tit. Sunt quidam ſervi pœnæ, ut ſunt in metallum dati, & in opus metalli, & ſi quid eis teſtamento datum fuerit, pro non ſcriptis eſt, quaſi non Cæſaris ſervo datum, ſed pœnæ.* nec non *JCtus* Gajus in *l. 29. ff. de pœn. Qui ultimo ſupplicio damnantur, ſtatim & civitatem & libertatem perdunt. Itaque præoccupat hic caſus mortem, & nonnunquam longum tempus occupat, quod accidit in perſonis eorum, qui ad beſtias damnantur, &c.* quibus etiam conſentit *JCtus* Ulp. in *l. 6. § 6. ff. de injuſto rupt. irrit. facto teſtam.*

3 Unde porro ſequitur, quod condemnatus ad mortis pœnam, ceu ſervus, nec jura commerciorum & facultatem contrahendi, nec teſtamenti faciendi poteſtatem, nec jura nuptiarum, aliaque civibus Romanis competentia habeat, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de pœn. n. 9. circa fin.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 6. lit. E.* Joh. Schneidw. *in §. ſervi autem. n. 5. Inſt. de jur. perſon.* Bart. *in l. ejus, qui apud hoſtes. §. 1. n. 1. & l. qui a latronibus. §. 1. n. 2. ff. qui teſtam. fac. poſſ.*

Sed hæc jure Novellarum plane immutata ſunt, hicque condemnationis effectus prorſus fuit abolitus ab Imp. Juſtiniano in *Nov. 22. c. 8.* verb. *Nos autem hoc remittimus, & nullum ab initio bene natorum ex ſupplicio permittimus fieri ſervum.* & Auth. *ſed hodie. 6. C. de donat. int. vir. & uxor.* ibi: *ſed hodie nemo bene natus a principio, ex ſupplicio fit ſervus, & ideo matrimonium non diſſolvitur.* 4
Quæ verba, quia generalia ſunt, generaliter etiam de omnibus reis condemnatis accipi debent, Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de pœn. n. 9.* Petr. Theod. *d. diſp. 10. th. 6. lit. E.* ita ut delinquentes ad mortem aliamve pœnam condemnati, nequaquam ſervi pœnæ fiant, nec facultatem contrahendi, teſtandi, aliaque jura civibus Romanis competentia amittant. 5

Quod moribus noſtris & in foro Sax. minus dubii habet, abolito prorſus jugo ſervitutis, liberaque commerciorum facultate & jure, condemnatis etiam ad mortem relicto, uti notiſſimum eſt ex *Conſt. Elect. Sax. 6. P. 3.* 6

Secundus effectus condemnationis eſt confiſcatio bonorum. Jure namque veteri bona damnatorum ſtatim poſt condemnationem publicantur, & confiſcantur: uti conſtat ex *tot. tit.* & imprimis *l. 1. ff. de bon. damnator.* ubi *JCtus* Calliſtratus ſcribit: *Damnatione bona publicantur, cum aut vita adimitur, aut civitas, aut ſervilis conditio irrogatur.* & Gajus in *l. 8. §. ult. ff. qui teſt. fac. poſſ.* ibi: *Hi vero, qui ad ferrum aut beſtias, aut in metallum damnantur, libertatem perdunt, bonaque eorum publicantur. &c.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de bon. damn.* 7

Sed hæc confiſcatio jure veteri ita obtinebat, quæ jure Novellarum ab Imper. Juſtiniano in *Nov. 134. c. 13. §. ut autem. & ſeq.* plane ſublata eſt, ita, ut, excepto crimine læſæ Majeſtatis, bona damnatorum 8

torum

torum hodie non publicentur, ſed hæredibus proximis ab inteſtato venientibus reſerventur, Auth. *bona damnatorum. C. de bon. proſcr. ſeu damnat.* ubi hæc verba habentur: *Bona damnatorum ſeu proſcriptorum non fiunt lucro judicibus, aut eorum officiis, neque ſecundum veteres leges fiſco applicantur, ſed aſcendentibus & deſcendentibus, & ex latere uſque ad tertium gradum, ſi ſuperſint. &c.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de bon. damnat. & tit. ff. de pœn. n. 9.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 6. lit. E.* Mod. Piſt. *P. 1. qu. 13.*

9 Ac quo minus dubitetur, confiſcationem bonorum damnatorum hodie in Imperio Romano-Germanico abrogatam eſſe, & bona damnatorum non publicari, ſed hæredibus reſervari, clara extat ſanctio Caroli V. Imp. in *Ord. crim. art. 218.* in verb. **an etlichen Orten, ſo ein Ubelthäter auſſerhalb des Laſters Unſer beleidigten Majeſtät, ſonſt in andern Fällen, Leib und Gut nicht verwircket, vom Leben zum Tode geſtrafft werden, Weib und Kinder an Bettelſtab, und das Gut dem Herrn zugewieſen, dieſes wollen wir, daß eine jede Obrigkeit abſchaffen, und daran ſeyn ſoll, daß hinführo nicht geübet, gehalten oder gebrauchet werden; Als wir denn aus Kayſerlicher Macht dieſelben hiermit auffheben, vernichten, und abthun, und hinförter nicht eingeführet werden ſoll.** Idemque haud obſcure probatur ex *art. 135. Ord. crim.* ubi Matth. Stephan. *in not.* Petr. Heig. *P. 2. quæſt. 33. n. 48.*

10 Sublato ergo jure confiſcationis, reſervatisque bonis damnati ejuſdem hæredibus, quod abſque dubio etiam in foro Sax. ita obtinet, *Conſt. El. 6. P. 3.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de pœn. n. 9. in fin.*

Prout nuperrime adhuc reſpondimus verſus Sittichenbach, an Verwalter, *Donat* Zimmermannen: daß die *Confiſcation* des Verbrechers Güter nicht ſtatt hat. *M. Jun. An. 1631.*

11 Infertur hinc *primo*, reos ad mortis pœnam ſeu ultimum ſupplicium condemnatos, ante executionem pœnæ, de bonis ſuis inter vivos modo quocunque diſponere, contrahere, paciſci, ac tranſigere poſſe, ſublata nimirum ratione prohibitionis, quæ erat confiſcatio bonorum, & ſervitus pœnarum. Quum enim nec hodie bona damnatorum fiſco applicentur, nec damnati ſervi pœnæ fiant, quin de bonis ſuis diſponere, eaque vendere, donare, deque iisdem alio modo quocunque tranſigere & paciſci queant, ambigendum non eſt, Mod. Piſt. *d. qu. 13.* Dan. Moll. *ad conſt. Elect. 6. P. 3.* Petr. Theodor. *d. l.* Nam ratione prohibitionis correcta, ipſa quoque prohibitio correcta cenſeri debet, Salyc. *in* Auth. *ingreſſi. n. 2. C. de ſacroſ. Eccl.* Felin. *in c. 1. ſub fin. verſ. conſidera quod verum. extra. de reſcript.* Nic. Everhard. *in Loco a ceſſat. rat. n. 3.*

Q. 1. An condemnati ad mortem contrahere, & de bonis ſuis diſponere poſſint?

12 *Hinc pronunciavimus Senat. Coldic.* Hat der gefangene Ubelthäter *H. F.* (welchem wegen begangener Mordthat die Todes-Straffe zuerkannt worden,) in einer ſonderbahren *Obligation* euch verſprochen, und zugeſagt, daß alle die, von Zeit ſeiner begünſtigten Mordthat, und darauf an die Hand genommene Flucht, aufgelauffene Gerichts- und alle andere Unkoſten, aus denen darinnen angeführten *Motiven* und Urſachen, von ſeiner Verlaſſenſchafft bezahlet, und abgetragen werden ſollen. &c. So iſt ſolche in gefänglicher Hafft geſchloſſene und vollzogene Verpflichtung, weil er ſolche wohlbedächtig und ungezwungen gethan, zu Recht beſtändig; und deſſen Erben ſeyn nach ſeinem Tode allenthalben derſelben gebührlichen nachzukommen, und ſie zu halten ſchuldig, V. R. W. *M. Maj. A. 1625.*

Secundo infertur hinc, quod reus ad mortem condemnatus hæreditatis a proximo ſuo defuncto ſibi delatæ incapax non ſit, ſed omnino eam acquirat. Etenim quia poſſidere bona, de iisque diſponere poteſt; utique quin jam condemnatus ad mortem, bona & hereditatem ſibi delatam acquirere quoque poſſit, nulla ratio prohibet. Neque hereditas vacans dicitur, ubi ſucceſſor legitimus & capax, qualem etiam reum ad mortis ſupplicium condemnatum eſſe, antea dixi, exiſtit, Matth. de afflict. *in* verb. *bona vacantia. n. 17. tit. quæ ſint regalia in uſib. feud.* Joh. Schneidvv. *in tit. Inſt. de hæredit. quæ ab inteſt. defer. rubr. de ſucceſſ. fiſci. n. 13. in fine.* 13

Q. 2. Num reus ad mortem condemnatus hereditatis ſibi delatæ ſit capax?

Reſpondimus ita ad requiſit. Caſp. Fuhrmanns, *Conſulis* in Frauenſtein: Iſt unlängſt eurer verſtorbenen vollbürtigen Schweſter Söhnlein *G. F.* Todes verfahren, und hat ſeinen, wegen begangener Blutſchande, flüchtigen Vater *G. F.* an einem, und euch, ſeiner Mutter vollbürtigen Bruder, am andern Theil, zuſammt etlichen Erbgeldern und anderer Erbſchafft, nach ſich verlaſſen. &c. So hat er ſolche ſeine Verlaſſenſchafft auf ſeinen flüchtigen Vater bracht und verfället; und es hat ſich derſelbe ſolcher Erbſchafft durch die begangene Blutſchande, wenn er gleich derſelben geſtändig, oder, wie recht, überführet, und *condemniret* würde, nicht verluſtig gemacht, V. R. W. *M. Oct. A 1619.* 14

Tertio e contra quoque, ſicut reus ad mortis ſupplicium condemnatus hæreditatem ſibi delatam acquirit, ita & ſuam hæreditatem poſt factam executionem ad hæredes ſuos tranſmittit, qui reo morte punito ab inteſtato ſuccedunt. Ceſſante enim confiſcatione bonorum juxta Auth. *bona damnatorum. C. de bon. proſcript. Ord. crim. Car. art. 218. & 135.* nullum jus ſuccedendi fiſco competit, quippe qui defuncto, non extantibus legitimis heredibus deſcendentibus, aſcendentibus vel collateralibus, vel etiam conjuge, demum ſuccedit, *l. 1. & l. vacantia. 4. C. de bon. vacant. l. 10.* 15

Q. 3. Num reus ultimo punitus ſupplicio bona ſua ad heredes ab inteſtato tranſmittat?

Veluti pronunciavimus G. C. a M. Hat *S. W.* mit ſeiner leiblichen Tochter fleiſchliche Unzucht getrieben, davon ſie auch ſchwanger worden, und eines Kindes geneſen; auch Vater und Tochter ſich darauff in die Flucht begeben, darauff der Vater wieder erlanget, zur gefänglichen Hafft bracht, und ſolcher ſeiner Verbrechung halber, enthauptet worden. Und es hat derſelbe ſeine Kinder erſter Ehe, ſo er vor begangener Blutſchande mit ſeinem erſten Eheweibe erzeuget, zuſamt einem Gute nach ſich verlaſſen. &c. So hat er ſolches ſein nachgelaſſenes Gut, auf ſeine Kinder erſter Ehe bracht, und verfället; und ſie werden zu deſſen völliger *Succeſſion* billig zugelaſſen, V. R. W. *M. Sept. An. 1630.* 16

Quarto ſequitur & hoc, quod reus ad mortem condemnatus teſtamenti factionem habeat, atque de bonis ſuis teſtari queat. Quia enim nec hodie ſervus pœnæ efficitur, Auth. *ſed hodie. 6. de donat. int. vir. & uxor.* nec bonis ſuis privatur, publicatione & confiſcatione bonorum ſublata, Auth. *bona damnatorum C. de bon. proſcript. ſ. damn.* ut ſic quovis modo de bonis ſuis diſponere poſſit; nil certe obſtare videtur, quin & de iisdem teſtari queat. Idque in Electoratu Sax. extra dubium eſt, ob manifeſtam *Conſt. El. 6. P. 3.* ibi: **So conſtituiren, ordnen und ſetzen wir, daß diejenigen, ſo auch zugleich zur Todes-Straffe, verdammet, und verurtheilet, ihrer Güter halber, und von alle dem, das ſie nach ihrem Tode verlaſſen werden, Teſtament machen, und in andere Wege durch beſtändige letzte Willen, kräfftige Verordnung aufrichten mögen. &c.** quæ verba aperte probant, condemnatos ad mortem de bonis ſuis omnibus, quæ ſen- 17

Q. 4. An reus condemnatus ad mortem teſtamentum facere queat?

18

ſententiam paſſi relicturi ſunt, per teſtamenta vel alias ultimas voluntates rite & firmiter diſponere poſſe.

Quod nec aliter in praxi obſervatur, ut in terris Electoratus Sax. ſæpe pronunciatum memini.

19 Extra Electoratum vero Sax. res hæc adeo expedita non eſt apud omnes. Haud pauci enim juri digeſtorum veteri incumbunt, quo damnatum ad mortem teſtamentum facere nequiviſſe, factumque ab ipſo ante condemnationem poſtea corruiſſe, certiſſimum eſt, per text. in *l. ejus, qui apud hoſtes. 8 §. 1. & §. ult. ff. qui teſtam. fac. poſſ. l. ſi quis. 6. §. 5. ff. de injuſt. rupt. irr. fact. teſtam. l. ſi quis mihi. 25. §. ſi quis plane. 3. ff. de acquir. hered.* quod nullibi expreſſe correctum eſſe autumant; quare haud immerito diſpoſitioni veteris juris etiamnum ſtandum erit, Bart. *in l. ejus, qui apud hoſtes. 8. §. ſi cui. 1. n. 1. ff. qui teſtam. facer. poſſ. & in l. ſi quis filio. 6. §. irritum. n. 1. ff. de injuſt. rupt. irrit.* Joh. Dauth. *in tr. de teſtam. n. 209.* Ferdinandus Vaſquius *de ſucceſſion. reſol. lib. 1. §. 3. n. 34.* Did. Covarr. *in rubr. ext. de teſtam. P. 3. n. 43.* Nic. Reuſner. *in tr. de teſtam. P. 2. c. 38. n. 1.* Matth. Berlich. *P. 3. concluſ. 8. n. 3.* Andr. Gail. *lib. 1. de pac. publ. c. 19. n. 18.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 6. lit. E.* ubi Jenenſes ad requiſitionem Caſpari & Matthæi Trubells in Sula, M. Dec. A. 1614. ita pronunciaſſe refert.

20 Quæ opinio ſane juſta ratione non deſtituitur: quum juris notiſſimi ſit, quod damnatus ad mortem capite minuatur, ac civitatem & libertatem amittat, *l. ejus, qui apud hoſtes. 8. §. ult. ff. qui teſtam. facer. poſſ. l. 2. & 11 ff. de capit. de minut.* Qui vero capite diminuitur, teſtamentum facere non poteſt, *§. alio autem. 4. Inſt. quib. mod. teſtam. infirm. l. ſi quis. 6. §. irritum. 5. ff. de injuſt. rupt. irrit. fact. teſtam.* Quare licet una & altera ratio teſtamenti factionem impediens ceſſet, dum hodie damnatus ad mortis ſupplicium nec ſervus pœnæ fit, nec bona ejuſdem publicantur, Auth. *ſed hodie. C. de donat. int. vir. & uxor.* Auth. *bona damnat. C. de bon. proſcript. & damnator.* alia tamen ratio, quam jam adduxi, adhuc in viridi obſervantia eſt, quæ vel ſola teſtamenti factionem impedire poteſt. Tradunt namque *Dd.* communiter, ſi lex duabus vel pluribus rationibus copulative utatur, quod, una earum ceſſante, non ceſſet propterea diſpoſitio legis, Virg. Pingitz. *quæſt. 46. n. 54. ſub fin.* Andr. Tiraquell. *in regul. ceſſante cauſa. limit. 21. n. 1. & ſeqq.*

21 Accedit porro, quod hodie bona damnatorum ad mortem nullo alio fine confiſcari ac publicari prohibeantur, quam ne heredibus ab inteſtato venientibus auferantur: uti aperte liquet ex *Nov. 134. c. ult. §. 1.* Paul de Caſtr. *in l. ejus, qui. 8. §. ſi cui. 1. ff. qui teſtam. facer. poſſ. n. 7.* quod certe fieret, ſi damnati ad mortem in præjudicium heredum ab inteſtato ſuccedentium teſtari poſſent: cum teſtamentum ſemper præſupponat, aliquid in odium & præjudicium proximiorum heredum ab inteſtato ſuccedentium fieri. Quare ne jure ſuo heredes ab inteſtato venientes priventur, teſtamenti factio damnatis ad mortem haudquaquam concedenda eſt; ne ſcilicet, quod in favorem illorum inductum eſt, contra diſpoſitionem juris in eorundem odium retorqueatur, *l. quod favore. 6. C. de legib.*

22 Etſi vero lubens fatear, veriſſimam hanc eſſe ſententiam, & teſtamenta talia de jure parum, vel nihil valere; attamen hodie fere ubique contrarium obſervari de conſuetudine generali, ita ut & hi, qui ſunt decapitandi, plerumque in carcere faciant teſtamenta & inſtituant heredes, qui ad ſucceſſionem poſtea quoque admittantur, teſtes ſunt Jul. Clar. *lib. 3. ſent. §. teſtam. quæſt. 21. n. 1.* Albert. de Roſat. *in l. ejus, qui §. 1. n. 1. ff. qui teſtam. facer. poſſ.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 34. n. 6.* ubi in cauſa cujusdam damnati ad furcas, qui priusquam ſententia publicaretur, facto teſtamento Xenodochium Cyzenſe ſuorum bonorum heredem inſtituerat, Jenæ M. Maj. A. 1575. ita pronunciatum, ac teſtamentum pro valido fuiſſe habitum, refert.

Ut ſic ex generali conſuetudine extra Electoratum quoque Saxoniæ, ſecundum Conſt. Elect. 6. P. 3. pronunciandum ſit. Quod & Dominos Scabinos feciſſe reperio, ad conſultat. Dn. Burch. Hieron. Rußwurms in Engelroda, *hisce formalibus:* Obwohl die Römiſche Kayſerliche Majeſtät, Unſer allergnädigſter Herr, ꝛc. Grafen Hermann Chriſtoph Rußwurm, euren Vettern, von wegen dero an *Franciſco Barbian*, Grafen von *Belgicioſa*, angeſchafften, vorſetzlichen und freventlichen begangenen Mords und Todtſchlags, die Straffe des Schwerdts, nach Beſage der überſandten Copey obangeregtes Urthels, zuerkannt, und an ihme auch vollſtrecken laſſen: So hat doch gedachter euer Vetter, berührtes Todtſchlags halber, ſich ſeiner Güter über die erlittene Todes-Straffe, nicht verluſtig gemacht. Und weil derſelbe vor ſeinem Abſterben und *Execution* des geſprochenen Urthels, vor dem Kayſerlichen Richter und zweyen Raths-Perſonen zu Prage, ſo er zu ſich, euerem Bericht nach, erfordern laſſen, desgleichen in Gegenwart etlicher Jeſuiten, ſein Teſtament und letzten Willen, darvon ihr uns doch keine Abſchrifft überſchicket, mündlichen aufgerichtet, und euch darinnen zum Erben ſeiner gantzen Verlaſſenſchafft, ausgenommen etlicher *Legaten*, *inſtituiret* und eingeſetzet; So ſeyd ihr auch krafft ſolches Teſtaments, welches ſeiner *Solennitäten* halber zu Recht beſtändig, euch berührter Verlaſſenſchafft anzumaſſen, und die *Legata* zu verreichen, wohl befugt, V. R. W. *M. Jan. An. 1606.* 23

Cæterum, quod dictum, confiſcationem abrogatam eſſe, nec bona damnatorum hodie publicari; illud regulariter quidem veriſſimum eſt, fallit tamen in caſibus exceptis, ut luculenter patet ex *Ord. crim. Car. art. 218. art. 135. & Conſt. prov. Sax. de A. 1555. tit.* von Unkoſten der peinlichen Rechtfertigung. ꝛc. verb. wo auch die Verhandlunge dermaſſen gelegen, daß dem Thäter ſeine Güter *confiſciret* werden. ꝛc. & *Conſt. Elect. 6. P. 3. in fin.* ibi: jedoch wollen wir darmit nicht gemeynet, ſondern ausgeſchloſſen haben, wenn die Ubelthäter nicht allein zum Tode, ſondern auch zur *Confiſcation* aller ihrer Güter verdammet werden. quæ verba luculenter innuunt, caſus adhuc exiſtere, quibus bona damnatorum etiamnum hodie confiſcantur. 24

At, *quinam ſunt illi caſus, in quibus confiſcatio bonorum etiamnum hodie locum obtinet?* Sane in crimine læſæ Majeſtatis reorum damnatorum bona ſimul confiſcari, extra dubium eſt: veluti hic caſus diſertis verbis reperitur exceptus in *d.* Auth. *bona damnatorum. C. de bon. proſcript. & damnat. & art. 218. Ord. crim. Car.* Præter delictum hoc læſæ Majeſtatis, plures adhuc hodie ſupereſſe caſus, in quibus confiſcatio obtinet, teſtes ſunt Petr. Heig. *d. qu. 33. n. 52* ubi allegat Bernh. Diaz. *reg. 165. lim. 5.* Borch. *in c. un. quæ ſint regal. n. 8. in fin.* Battand. *in pract. crim. reg. 70. n. 5.* Franc. Viv. *dec. 244. n. 1. libr. 2.* Valent. Forſter. *lib. 9. ſucceſſ. c. fin. n. 2.* Tib. Decian. *in tr. crim. lib. 9. c. 26. n. 33.* & Chaſſan. 25

Q. 5. In quibusnam caſibus & delictis confiſcatio bonorum etiamnum hodie locum habeat?

caſus

Digitized by Google

caſus 73.recenſet, in quibus confiſcationem bonorum locum habere putat, *in conſuet. Burgund. tit. de confiſcatione. rubr. 2. §. 1. in pr. a n. 20. usque ad*
26 *fin. cum. 2. §§. ſeqq.* Sed Dan. Moll. reum mortis, præterquam in crimine læſæ Majeſtatis, nunquam ſimul ad confiſcationem bonorum fuiſſe condemnatum, meminit in *Conſt. El. 6. n. 4. P. 3.* cui tamen adverſari videntur verb. *art. 218. Ord. crim.* **auſſerhalb des Laſters unſer beleidigten Majeſtät, oder ſonſt in andern Fällen. ꝛc.** quibus diſerte probatur, extra læſæMajeſt.crimen alios adhuc eſſe caſus, in quibus confiſcatio bonorum locum ſibi vendicat.

27 Fateor equidem, hanc rem adeo expeditam non eſſe; attamen exactius mihi eam inſpicienti, aſſertio Dan. Moll. veriſſima videtur, præter delictum ſcilicet læſæMajeſtatis, quo etiam per duellionem, ceu criminis læſæ Majeſtatis ſpeciem, comprehendo, nullum hodie dari caſum, ubi in Imperio Romano-Germanico confiſcatio, quæ proprie talis eſt, (ab hac enim caſus bonorum vacantium
28 excluditur,) locum habeat. Quod ut ſtatuam, movent me verba generalia Auth. *bona damnator. C. de bon. proſcript. & damnat.* quæ bona damnatorum generaliter & univerſaliter publicari prohibet, excepto unico crimine læſæ Majeſtatis, quod ipſum regulam prohibitivam in caſibus non exceptis maximopere confirmat. Ac licet Jul. Clar. *in pr. §. ult. qu. 78. in pr.* Petr. Heig. *P. 2. q. 33. n 51.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 6.* ad hoc reſpondeant, *d.* Auth. *bona damnator.* non indiſtincte corrigere leges veteres, confiſcationem bonorum decernentes, ſed tantum illas, quibus intuitu delicti tacite una cum pœna mortis vel deportationis, in conſequentiam bona etiam damnato adimebantur; non vero eas leges, quæ in caſibus ſingularibus expreſſe & principaliter in ſpecie confiſca-
29 tionem imponunt. *Attamen* hæc reſponſio refellitur, *tum* ex generalitate verborum: *tum* ex verb. finalib. *d.* Auth. *bona damnatorum.* ibi: *in Majeſtatis vero crimine condemnatis veteres leges ſervari jubemus.* quæ verba etiam in *Nov. 134. c. ult. §. 1.* unde *d.* Auth. *bona damnatorum.* deſumpta eſt, habentur. Ex quo ſequitur, in aliis criminibus veteres leges omnino correctas fuiſſe.

30 Nec obſtant verba *art. 218. Ord. crim.* **auſſerhalb des Laſters unſer beleidigten Majeſtät, oder ſonſt in andern Fällen. ꝛc.** *Etenim* ſi quis probe illa perſpexerit, facile animadvertet, perfectum eorundem ſenſum & conſtructionem vix dari poſſe, niſi particula *(vel)* deleatur, qua ſublata, hic ſenſus remanet, quod extra læſæ Majeſtatis crimen, in aliis caſibus atque delictis confiſcatio bonorum ceſſet, prout hæc verba explicat Ge. Rem. *in nemeſ. Karul. d. art. 218.*

31 Veriſſimum igitur manet, quod hodie, ſecundum Auth. *bona damnatorum. C. de bon. proſcript. & damnat.* confiſcatio bonorum, adverſus damnatos ad ultimum ſupplicium nequaquam ſit decer-
32 nenda; excepto ſolo crimine læſæ Majeſtatis, cui de jure Sax. bannum imperiale ſive ſuperius addi poteſt, **wenn einer in die Ober-Acht erkläret wird.** Moribus namque Sax. hoc bannum confiſcationis effectum habet, *art. 38. lib. 1.* **Landr.** ibi: **die Jahr und Tag in der Reichs-Acht ſeyn, die urtheilet man aller Rechte loß, und verurtheilet ihnen ihr Eigen und Lehen.** Concordat gloſſ. *pen. lib. 1.* **Landr.** *art. 71. in fin.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 31.* Petr. Theodor. *d. diſp. 10. th. 6. lit. E.* Quamvis hæc ſpecies confiſcationis proprie huc non pertineat, ubi tantummodo agitur de bonis damnatorum; quæ extra crimen læſæ Majeſtatis, ne quidem de jure Sax. publicantur, ſecundum *art. 31. lib. 2.* **Landr.** ibi: **wer durch Urthel und Recht ſein Leben verleuret, ſein nächſter Erbe nimmt ſein Gut.** ob rationem allegatam a gloſſ. *in d. art. 31.* quod nempe affectus ultimo ſupplicio morte ſua ſatisfecerit. **und folget weiter, weder dem Richter Wette, noch Buſſe dem Kläger.** ſecundum gloſſ. **Landr.** *l. 2. art. 35. n. 4.*

Secus autem eſt in bonis proſcriptorum, qui 33
fuga ſibi conſulunt: Quoniam enim hi pro delicto corporibus propriis non ſatisfecerunt, bonis luere pœnam coguntur, gloſſ. *d. art. 31. n. 2. l. 2.* **Landr.** ne delictum impunitum maneat, *l. ita vulneratus. ff. ad L. Aqu.* Matth. Coler. *d. dec. 108. n. 37.*

Quæritur hinc Primo, *an parricida inter-* 34
ficiens ſuum parentem, nihilominus ei ſuccedere poſſit, aut ſi non poſſet, cui portio illa paterna, coheredibusne, an vero fiſco ſit deferenda? Hanc quæſtio-
nem late diſputat Petr. Heig. *P. 2. q. 33. n. 3. usque* 35
ad fin. atque concludit, hereditatem paternam filio tanquam indigno auferandam, & fiſco tradendam eſſe; hancque in ſententiam Witteberg. A. 1594. pronunciando deſcendiſſe refert.

Q. 6. Num filio interficienti Patrem ſuum, hereditas paterna auferenda & fiſco applicanda ſit?

Cujus ſententiæ non modo adducit defenſores Lud. Carer. *in pract. crim. de homic. verſ. nono quær. de occidente. n. 37.* Petr. a Plach. *de delict. c. 22. n. 9. in fin.* Ferdin. Vaſquez. *l. 2. de ſucceſſ. §. 20.*
n. 12. Sed & Theoricam communem, quo ſcilicet 36
ab indigno ablata fiſco ſint applicanda, *l. 1. l. Lucius. 9. ff. de jure fiſci. l. Papinianus. 8. §. meminiſſe. ff. de inoff. teſtam.* & quod indignitatis quæſtionem tam per modum actionis, quam exceptionis, nemo præterquam fiſcus, movere & opponere queat, gloſſ. *in l. his conſequenter. 18. §. 1. ff. famil. erciſc.* Jaſon *in l ſororem. 10. C. de his, quib. ut indign. & in l. ſi ex facto. 43. §. Julianus. ff. de vulg. ſubſt.* Boër. *dec. 25. in fin.* Cagnol. *in l. fin. n. 123. C. de pact.* Peregr. *de jure fiſci. l. 2. tit. 2. n. 8.* addens præterea hanc rationem, quod pudendum ſit, & exemplo pernicioſum, ut quis ex ſuo flagitio commodum & lucrum reportet, & ſic hereditatem habeat, quam ſcelere acquiſivit, contra *l. ſi ab hoſtib. 10. § 1. ff. ſolut matr. l. in heredem. 5. ff. de calum. l. cum falſi. 12. ff. ad L. Corn. de falſ. l. relegantur. in fin. ff. de interd. & releg.*

Ac ne quis abſurdum aliquod colligat ex hac 37
ſententia, dum impoſſibile eſt, hereditatem non aditam ad fiſcum devolvere, quum privatio ſemper præſupponat habitum, & transmiſſioni, niſi hereditate adita, locus non ſit, *l. ſi ex plurib. 9. ff. de ſuis & legit. l. quoniam. 7. C. de jur. delib. l. un. §. in noviſſimis. C. de cad. tollend.* tradit porro Heig. *d. qu. 33. n. 1.* filium occidentem parentem non quidem omnino inhabilem & incapacem eſſe ſucceſſionis, ſed de facto ſe indignum facere ſucceſſione; ita, ut capere quidem hereditatem dicatur, ſed ſine effectu, dum eam retinere nequeat, ſed ſtatim fiſco relinquere teneatur, *l. Lucius. 9. ff. de jur. fiſci. l. cum ratio. 7. §. præterea. 4. ff. de bon. damn. l. ſi non militabat. 78. §. ult. ff. de hered. inſt. l. ſi is. 11. ff. de vulg. & pupill. ſubſt. l. his conſequenter. 18. §. 1. ff. fam. erciſc.* Cagnol. *in l. ult. n. 124. C. de pact.* Dec. *in l. 1. n. 13. C. de ſecund. nupt.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. homicidium. n. 22.*

Et quo minus hac de re dubitetur in foro Sax. 38
allegat Heig. *d. q. 33. n. 24.* text. jur. Sax. in *art. 84.*

Digitized by Google

l. 3. Landr. ubi dicitur: Tödtet ein Mann ſeinen Vater, oder ſeinen Bruder, oder ſeinen Freund, oder jemandes, des eigen oder Lehn er war und iſt, alle ſeine Antwartung und Belehnung hat er daran verlohren. 2c.

39 Sed fruſtra diſputat Heig. *l. d.* ex jure veteri *ff. & C. quod per Nov. 134. c. ult. &* Auth. *bona damnat. C. de bon. proſcript. & damn.* prorſus fuit correctum. Etſi enim largiar, ipſum filium parricidam hereditatem amittere, eo, quod perniciosum exemplo eſſet, ex ſuo flagitio commodum & lucrum quem reportare atque hereditatem ſcelere acquirere: quo ſenſu etiam verba jur. Sax. *d. art. 84. lib. 3.* Landr. accepta veriſſima ſunt; attamen propterea fiſco hæreditatem acquiri, haudquaquam ſequitur: quum bonorum confiſcatio extra crimen læſæ Majeſtatis hodie prorſus ſublata ſit, ut

40 antea dixi. Quare non multum laborare debemus de juribus ex ff. & C. ab Heig. allegatis, quippe quæ per Auth. *bona damnatorum. C. de bon. proſcript. & damnat.* correcta fuere. Exiſtimo igitur reſponſum ab Heig. *d. qu. 33. n. 4.* allegatum, & improbatum, parricidam nempe interfecti parentis heredem fieri non potuiſſe, & idcirco quotam illius potiori jure ad coheredes, & reliquos patris liberos, quam ad fiſcum, devolutam eſſe, juſtiſſimum atque æquiſſimum fuiſſe.

41 *Quare & in caſu ſimili ita pronunciare haud dubitavimus:* Hat *M. H.* ſeinen leiblichen Vater ermordet, und umgebracht; derowegen ihme auch die Todes-Straffe zuerkannt, und an ihme gebührender maſſen *exequiret* worden. Ob nun wohl gedachter *M. H.* ſich durch ſolche ſeine Verbrechung, Innhalts der Sächſiſ. Rechte, ſeines Antheils der väterlichen Erbſchafft verluſtig gemacht; ſo hat ſich doch dannenhero, (weil die *Confiſcatio bonorum* auſſer dem Laſter der beleidigten Majeſtät heutiges Tages ferner nicht ſtatt hat,) der *Fiſcus* ſelbiges Orts, ſolches Antheils nicht anzumaſſen: ſondern es iſt daſſelbe euch, als des Thäters Brüdern und Mit-Erben, zugewachſen, V. R. W. *Ad requiſ. Lucæ* Sandlers zu Luca, *M. Maj. A. 1631.*

42 Quæritur SECUNDO: *An crimine læſæ Majeſtatis commiſſo, quo caſu confiſcatio bonorum locum habet, fiſcus præferatur creditoribus condemnati, nec non ipſius uxori, quæ bona marito illata repetit?*

Q. 7. An in crimine læſæ Majeſtatis fiſcus præferatur creditoribus & uxori condemnati?

43 Quod ſimpliciter nego. Certi namque juris eſt, æs alienum eſſe deducendum, antequam legatarii & heredes lucrum ex hereditate capiant. Neque enim bona cujuſquam eſſe intelliguntur, niſi quæ deducto alieno ære ſuperſunt, *l. ſubſignatum. 39. ff. de verb. ſignif.* Quare nec fiſcus admittitur ad ſucceſſionem, priusquam creditoribus & viduæ debita ſoluta fuerint: quia fiſcus loco extranei ſucceſſoris habetur, *l. 2. C. ad L. Jul. de vi. l. 1. C. de bo-*

44 *nis libert. l. eorum. 9. ff. ad L. Jul. maj.* Idque maxime verum eſt, ſi creditoribus anterior hypotheca fuerit conſtituta: quo caſu, ſicut & vidua, quæ ratione bonorum illatorum jus prælationis habet, fiſco, cui non niſi jus tacitæ hypothecæ competit a tempore condemnationis, maxime præferuntur, ſecundum *Ord. proc. El. Sax. de An. 1622. tit. 43. §.* desgleichen ob wohl der Fiſcus *verſ.* ſo hat doch ſolch *Jus prælationis. &c.*

45 *Hinc ita pronunciavimus:* Und wenn Ankläger ſeine Klage gebührender maſſen beybringen, und ausführen wird, hat die Einziehung derjenigen Güter (ſo nach Befriedigung der Wittiben ihres Einbringens, und weiblicher Gerechtigkeit, wie auch der andern Gläubigere, ſo ihrer Forderung halber, auf Angeklagtens Vermögen, ein dingliches Recht erlanget, denen allen des Fiſcals Suchen nicht nachtheilig iſt, verhanden ſeyn mögen) wohl Statt, V. R. W. Nach Budiſſen an Herrn Adolffen von Gersdorff, *M. Jan A. 1630.*

It. An Hanſen von Clausburg: wegen des Königl. *Fiſci Prætenſion* es ferner dieſe Beſchaffenheit hat, daß die Einziehung der verluſtigten Güter, ehe und zuvor die verhandene Schulden davon befriediget, nach Innhalt der Rechte, nicht verſtattet wird. 2c. *M. Jun. An. 1633.*

Tertius effectus condemnationis eſt 46
Infamia. Expediti namque juris eſt, quod ad mortem condemnatus, vel ex publico judicio, notetur infamia, *l. 1. ff. de his, qui not. infam.* ubi Matth. Weſ. *in parat. & vol. 1. conſ. 19.* Hartm. Piſt. *obſ. 177.*

Quæ infamia omnem fidem enervat, omnemque 47
dignitatem & honorem adimit, ita ut infames alicujus muneris publici non poſſint eſſe participes, *l. 2.* ubi Gloſſ. *C. de dignit. lib. 12. l. ne quis. 38. C. de decurion. lib. 10. l. cum prætor. 12. § cum autem. ff. de jud.* veluti in poſtulando, gloſſ. *in d. l. 2.* Aſſidendo, *l. 2. ff. de off. aſſeſſ.* judicando, *d. l. cum prætor.* militando, *l. 3. C. de re militar. lib. 12. l. 2. §. ignominia. ff. de his, qui not. infam.* Quamobrem & pro capitali periculo infamiæ cauſa reputatur, *l. juſta. 9. ff. de manum. vindict. l. cognitionum. 5. ff. de var. & ext. cognit. l. Julianus. 26. ff. ſi quis omiſſ. cauſ.* Matth. Weſenb. *in parat. ff. de his, qui not. infam. n. 8.*

Ideoque reſpondimus D. I. R. S. in Leipzig: Ob es nun wohl an deme, daß ein armer Sünder durch die ihm zuerkannte Todes-Straffe anrüchtig, und ehrloß wird; derowegen männiglichen auſſerhalb ſeines Amts und des Nothfalls, ſonderliche Gemeinſchafft mit ihme zu pflegen, nicht unbillig Bedencken trägt. 2c. *M. Febr. An. 1631.* 48

Idque verum eſt etiam in pœnis corporis afflicti- 49
vis; veluti fuſtigatione, manus amputatione &c. Etſi enim fuſtium ictus per ſe infamiam non importet, niſi cauſa & delictum famoſum præceſſerit, ut dicit Marcellus *JCtus* in *l. 22 ff. de his qui not. infam.* attamen, quia pœna corporalis non imponi ſolet, niſi ex publico judicio & cauſa famoſa condemnato; utique fuſtigatum pro infami regulariter haberi, certiſſimum eſt, *arg. l. 1. ff. de his, qui not. infam.* Ac certe fuſtigationem hodie infamiæ notam inurere, nemo facile negaverit.

Q. 8. Quando & quanam pœna famam rei commaculant?

Sed quid de relegatione habendum; num & hæc 50
infamabit? quod affirmat Bart. *in l. is, qui. §. ſi quis ob carmen. n. 1. ff. de teſtamentis.* alii ad perpetuam ſolummodo relegationem reſtringunt, per *l. capitalium. 28. §. cætera. ff de pœn.* quæ tamen lex generaliter loquitur, & non diſtinguit inter relegationem perpetuam, & temporalem.

Sed verior & communior eſt opinio, quod rele- 51
gatio tum demum infamet, ſi cauſa, ob quam irrogatur, fuerit famoſa, *arg. l. ictus fuſtium. 22. ff. de his, qui not. infam.* Niſi enim delictum, ob quod quis relegatur, infamet, ipſa relegationis pœna famam alicujus non diminuit, Hippol. *in pr. crim. §. aggredior. n. 95.* Angel. *in §. ult. Inſtit. de pœn. temer litigant.* Hartm. Piſtor. *obſervat. 177. n. 45.* Matth. Weſenb. *vol. 1. conſ. 19. n 74.*

Et hoc quidem de jure veriſſimum eſt; atta- 52
men, hodiernis moribus ex hominum opinione infamia magis æſtimatur: quin & ad certum aliquod tempus relegati fama laboret macula aliqua, isque vulgo pro infami habeatur, nemo inficias ibit.

Ceſſat autem infamia, 1. in levioribus arbitra- 53
riis pœnis, puta carceris & mulcta pecuniaria: non ſolum, quod rariſſime hujus pœnæ cauſa famoſa ſit, ſed & quod judex arbitrarie reum punien-

Digitized by Google

niens conſeatur diſpenſaſſe cum infamia, ſecundum tradita Matth. Weſenb. *in parat. ff. de his, qui not. infam. n. 8.* Hartm. Piſtor. *d. obſerv. 177. n. 33.* Quod & verum eſt, ſi mulcta pecuniaria cum relegatione conjungatur, non autem hæc, ſed illa delinquenti irrogetur.

54 *Prout reſpond. Scab.* nach Werde, an Hans Ritſchen: Ob nun wohl zu Recht erkennet worden, daß ihr ſolcher Beſchädigung halber, willkührlich mit zeitlicher Landes-Verweiſung, oder um eine tapffere Geld-Buſſe, in Straffe genommen werden ſollet: Dieweil aber dennoch die hohe Obrigkeit euch die Landes-Verweiſung gnädigſt erlaſſen, und dargegen eine ziemliche Geld-Buſſe von euch zu nehmen befohlen. ꝛc. So mag auch ſolches euch an euern Ehren nicht nachtheilig noch aufrücklich ſeyn. Da auch jemand euch daſſelbe ſchmählichen vorwerffen oder auffrücken würde, ſo wäret ihr denſelben derowegen *Injuriarum* zu belangen, wohl befugt, V. R. W. *M. Dec. A. 1599.*

55 3. Infamia quoque non laborat reus alicujus delicti, ex culpa condemnatus. Nam ad infamiam irrogandam dolus omnino requiritur, ut eſt textus in *§. ſuſpectus. Inſt. de ſuſp. tut. & l. fin. C. eod. tit.* ubi gloſſ. Bartol. *in l. quod Nerva. n. 21. ff. depoſit.* quare ex culpa, etiam lata, condemnatus haud notabitur infamia, Hartm. Piſtor. *obſerv. 177. n. 24.*

56 *Hinc reum ex delicto fornicationis & inceſtus conventum, ac propter contumaciam in non comparendo condemnatum, infamia haud notari, reſponderunt Scabini A. H. Delitiano, hiſce formalibus:* Ob nun wohl der Rath bey euch vorangeregte Schwängerung vor einen *Inceſtum* anziehen thut; und derowegen euch des Raths-Stuhls zu entſetzen, unterſtehen wollen. ꝛc. Dieweil ihr aber dennoch dieſe Verbrechung niemahls geſtanden, noch derſelben, wie recht, überwieſen; ſondern auf euern beſchuldigten Ungehorſam in die Hülffe und Abtrag der Klägerin zu thun, vertheilet worden. ꝛc. So iſt auch obgedachter Rath euch derowegen des Raths-Stuhls, geſtalten Sachen nach, zu entſetzen nicht befugt; Ihr werdet aber gleichwohl um eine ziemliche Geld-Buſſe, jedoch daß ſich dieſelbe über 100. Gülden nicht erſtrecke, billig in Straffe genommen, V. R. W. *M. Oct. A. 1608.*

57 Cæterum quæri hic ſolet: *Quamdiu infamia duret?* Ad effectum infamiæ pertinere, quod ea ſemel jure impoſita perpetuo duret, tradit gloſſ. & Dd. *in l. 3 & 4. C. ex quibus cauſ. infam. irrog.* Nam (ut ait Plautus) *hominum immortalis eſt infamia: etiam tum vivit, cum eam eſſe credis mortuam.* & *JCtus* Ulpian. *Non aboletur*, inquit, *turpitudo, quæ poſtea intermiſſa eſt. l. palam. 42. in pr. ff. de rit. nupt.* Quod abſque dubio verum eſt, quando pœna eſt perpetua, aut macula ſine præfinitione temporis aſperſa; ut puta, ſi relegatio perpetua vel ſola, vel cum fuſtigatione, aliave pœna corporis afflictiva irrogetur: ubi certe dubium non eſt, quin infamia ad omnem vitam duret, niſi ſit a Principe remiſſa, facta reſtitutione plenaria, pœnaque delinquenti condonata, *l. ſolet. 10. ff. de his, qui not. infam. l. fin. C. de general. abolit. l. 1. l. 3. l. 4. & l. fin. C. de ſentent. paſſ. & reſtit.*

Quæſt. 9. Quamdiu infamia ex relegatione duret?

58 At, ſi quis ad certum ſolummodo tempus puniatur, puta relegatione ad quinquennium, *num poſt id temporis infamia adhuc duret?* merito dubitatur; ob textus juris, qui ſibi invicem contrariari videntur. Etenim labem hoc caſu non durare, ultra tempus ſententia expreſſum, dicitur *l. 3. & 4. C. ex quib. cauſ. infam. l. Imperator. 8. ff. de poſtul. l. ad tempus. 5. l. generaliter. 3. de Decur. & l. falſi. 13. §. 1. ff. ad L. Corn. de falſ.* quamvis contrarium aſſeratur in *l. ad tempus. 6. C. ex quib. cauſ. infam. l. ordine. 15. ff. ad municip.*

Pro horum itaque textuum conciliatione, 59
cum Jac. Cujac. *lib. 7. obſerv. 19.* & Matth. Weſenb. *in parat. ff. de his, qui not. infam. n. 8.* diſtinguendum arbitror: utrum infamia imponatur ex cauſa ſeu crimine jure famoſo; an vero ex cauſa arbitraria.

Priori caſu, quando ſcilicet crimen ipſo jure 60
turpitudinem habet annexam, omnino dicendum eſt, dedecus perpetuo adhærere, etiamſi relegatio temporalis fuerit impoſita; quia legis effectus perpetuus eſt, quæ delictum ſolummodo conſiderat & infamiam irrogat: quæ non revocatur amplius, ſicuti nec ipſum delictum, cui accedit, quum factum non poſſit reddi infectum, *l. in bello. 12. §. facta. ff. de capt. & poſtl.* Quare ſi lex alicui delicto maculam irroget, pœna a judice etiam cum temporis determinatione expreſſa nihil immutat, quo minus infamia ſit perpetua; & ita accipienda *l. 6. C. ex quib. cauſ. infam. l. palam. 4. ff de rit. nupt.* quæ perpetuam infamiam decernunt; hocque eſt, quod dicitur, non poſſe judicem efficere, quin furti damnatum ſequatur infamia, *l. non poterit. 63. ff. de furt.* quod tamen efficere poſſet, ſi pœna temporali adjecta, poſt lapſum tempus, illa non remaneret.

Quam ſententiam in pronunciando fuimus ſecuti, hiſce for- 61
malibus reſpondentes: Hat *M. M.* im abgewichenen 1622. Jahr, neben dreyen ſeinen Geſellen, in dem Colditzer-Walde, an zweyen Weibes-Perſonen einen Straſſen-Raub begangen, und darauf ſich flüchtig gemacht: Ob nun wohl die Chur-Fürſtliche Sächſiſche Frau Wittibe, hochlöblichſter Gedächtniß, auf beſchehene *Interceſſion* ihme die ordentliche Todes-Straffe, ſo er vermöge der Rechten verwircket, gnädigſt erlaſſen; und verwilliget, wofern er ſich ſelbſt geſtellen, die ſeinet wegen aufgewandten Unkoſten erſtatten, und eydlichen angeloben würde, daß er zwey Jahr lang das Churfürſtenthum Sachſen meiden, und auſſer demſelben ſich aufhalten wolte, daß wider ihn die Straffe eingeſtellet: und nach zweyen verfloſſenen Jahren, ihme wiederum ſicher in Ihrer Chur-Fürſtl. Durchl. Landen zu wohnen, nachgelaſſen ſeyn ſolte. Dieweil aber dennoch Ihrer Chur-Fürſtl. Gnaden gnädigſt *Diſpenſatum* dahin nicht gerichtet, daß ihme *M. M.* berührte ſeine Verbrechung, nach 2. Jahren auch an ſeinen Ehren unnachtheilig ſeyn ſolte. ꝛc. So mögen auch die Meiſter des Schmied-Handwercks, ihn in ihre Zunfft wieder einzunehmen, und das Handwerck treiben zu laſſen, wider ihren Willen nicht gedrungen werden, V. R. W. *Senat. Coldic. M. Jul. A. 1615.*

In caſu ſimili pronunciatum ita fuit, an die Meiſtere der Hufſchmiede zum Hayn, *M. Sept. A. 1628.*

Poſteriori vero caſu, quando delictum eſt pu- 62
nitionis arbitrariæ, cui lex non pœnam turpitudinis conſtituit, ſed judex, infamiæ notam una cum animadverſione durare & extingui, arbitror cum Cujac. & Matth. Weſenb. *d. l.* ita, ut, ſi punitio ſit temporalis, puta quinquennale exilium, infamia quoque per illud tempus duret, ac poſtea cum pœna extinguatur: ne acceſſorium diutius duret, quam principale, *l. 3. & l. 4. C. ex quib. cauſ infam.* idemque ſtatuendum dicit Weſenb. quando certam legis vindictam judex probabili ex cauſa, & in caſu, quo poteſt, facit arbitrariam, *in parat. ff. de his, qui not. infam. n. 8. circa fin.*

Reſpondimus ita H. S. zu Leipzig: Iſt euch vor deſſen, we- 63
gen eines unziemlichen Handels, darbey ihr geweſen, eine willkührliche Straffe, als zeitliche Landes-Verweiſung, auf fünff oder ſechs Jahr lang zuerkennet: welche aber von den Stadt-Gerichten allhie

auf

Digitized by Google

auf beſchehene Vorbitte auf zwey Jahr gelindert und gemäßiget worden: Ob nun wohl das Töpffer-Handwerck, als ihr euch unlängſt bey demſelben angegeben, und um Arbeit angehalten, vorgewendet, daß ihr einmahl des Landes verwieſen, und dahero unehrlich worden, alſo daß ſie euch auf dem Handwerck nicht mehr dulden oder leiden könten; Dieweil ihr aber dennoch die zuerkannte Landes-Verweiſung ausgeſtanden, und die Zeit nunmehr verfloſſen, ꝛc. So iſt das Töpffer-Handwerck, ihres Vorwendens ungeachtet, euch aufm Handwerck zu leiden, und arbeiten zu laſſen, verpflichtet, V. R. W. *M. Mart. A. 1629.*

QUÆSTIO CXXXVI.

De Forma & Proceſſu Judicii Criminalis & Bannitorii, von Hegung und Haltung des hoch-nothpeinlichen Halß- und Acht-Gerichts.

SUMMARIA.

1. *Executio pœnæ eſt actus extremus proceſſus criminalis.*
2. *Quando executio fiat abſque ſolenni proceſſu.*
3. *Antequam ſupplicio mortis afficiatur reus, judicium criminale debet formari, n. 4.*
5. *Formatio & proceſſus judicii criminalis moribus fuit introductus.*
6. *Poſtea ab Imp. Carolo V. confirmatus.*
7. *In hoc proceſſu obſervantia cujusque judicii maximopere debet attendi, n. 42.*
8. *Quæ ſit forma hujus proceſſus, quæque ejusdem requiſita in foro Sax.*
9. *Signum campana dandum eſt.*
10. *Judex cum aſſeſſoribus debet conſidere in prætorio, & quot requirantur aſſeſſores, n. 11. 12. 13.*
14. *Judex in manu pedum, gladiumve evaginatum habeat, neceſſe eſt.*
15. *Judicium hoc criminale formatur ac conſtituitur triplici interrogatione ac reſponſione, judicis & aſſeſſorum: & quænam illa ſit, n. 16. 17. 18. 19. 20. 23.*
21. *Quibus formalibus judex conſtituit judicium hoc criminale, n. 22.*
24. *Provocatio lictoris ad accuſandum.*
25. *Abſque venia impetratione non poteſt proponi accuſatio, & quomodo venia ſit impetranda, n. 26. 27.*
28. *Proclamatio rei accuſati*, das Geruffte oder Zettergeſchrey, *n. 29. 30.*
31. *A quonam fiat proclamatio rei.*
32. *Huic ſuccedit accuſatio, & facta rei reſponſione condemnatio, n. 33. 34. 35.*
36. *Poſtea judex frangit baculum, n. 37.*
38. *Quibus ſolennitatibus judicium criminale finiri & terminari debeat? n. 39. 40. 41.*
43. *Cauſa harum ſolennitatum hujusque proceſſus judicii criminalis, n. 44. 45. 46. 47. 49. 50. 51.*
48. *In foro Sax. ante formationem ſolennem judicii criminalis, judex nec competens eſt, nec facultatem condemnandi habet.*
52. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
53. *Quomodo differant in foro Sax.* peinlich Halß-Gerichte und hoch-nothpeinliche Halß-Gerichte, *n. 54. 55. 56. 57. 58. 59.*
60. *Haud raro hæc vocabula confunduntur.*
61. *Quandoque nomen genericum retinetur,* peinlich Gerichte.
62. *Quibus caſibus formari ſoleat judicium criminale, n. 63.*
64. *Crimine jam pernoctato, qualiter formari & haberi debeat judicium criminale, n. 66.*
65. *Abſque formatione ſolenni judicii criminalis proceſſus criminalis non ſubſiſtit.*
67. *Crimine jam pernoctato, accuſatio non inſtituitur cum clamore,* mit dem Geruffte.
68. *Hoc caſu quando finiatur judicium criminale.*
69. *Sententia Scab. Lipſ. n. 70.*
71. *Crimine nondum pernoctato, qualiter formetur judicium criminale.*
72. *Quo caſu judicium hoc dicitur bannitorium.*
73. *Quomodo differat a judicio formato in caſu criminis jam pernoctati, ubi triplex datur differentia, n. 74. 75. 76. 77. 78. 79. & 82.*
80. *Crimine nondum pernoctato, in judicio bannitorio ſtatim agitur ad bannum, non ſervato juris ordine, nec termino legali comparendi conceſſo, n. 81.*
83. *Quando deprehenſus in facto manuali e carcere ſit relaxandus ſub cautione.*
84. *Reus in manuali facto deprehenſus non ſtatim condemnatur.*
85. *Explicatio art. 55. & 66. libr.* Landr. *n. 86.*
87. *Hodie non niſi unicus remanet effectus judicii bannitorii, & quinam. n. 88. 90.*
89. *Citatio ad judicium hoc bannitorium quomodo & ubi ſit affigenda.*
91. *Requiſita quænam ſint, ut locum habeat judicium bannitorium, n. 94. 95. 105. 108.*
92. *Quis dicatur deprehenſus in facto manuali,* auf handhaffter That, *n. 93. 103.*
96. *Sufficit hodie crimen non fuiſſe pernoctatum, licet reus non ſit deprehenſus in facto manuali.*
97. *Crimen pernoctatum quodnam dicatur.*
98. *De corpore quoque delicti conſtare debet, n. 99.*
100. *Judicium bannitorium formatur ſolum in crimine, quod ultimo ſupplicio punitur.*
101. *Reſponſum Jenenſ. JCtorum.*
102. *Certus debet eſſe judex de delinquente, n. 104.*
106. *Judicium bannitorium locum non habet, niſi reus ſit fugitivus & latitet, n. 107.*
109. *Clamor violentiæ,* das Zettergeſchrey, *in judicio bannitorio quandoque omittitur, n. 110. 111. 112.*
113. *Judicium bannitorium intermitti non poteſt, n. 114.*
115. *Obſervantia Scab. Lipſ. n. 116.*

POſtquam de effectibus condemnationis dixi *qu. præced.* agendum jam reſtat de executione pœnæ indictæ, ad quam reus fuit condemnatus, in qua principalior vero effectus condemnationis conſiſtit. Hocque eſt QUINTUM, quod circa pœnarum irrogationem noſſe oportet.

1 Eſtque executio epilogus & actus extremus proceſſuum criminalium, ad quem ceu ultimum finem

Digitized by Google

nem omnia, quæ in judicio criminali agitantur & ventilantur, potiſſimum reſpiciunt, Jod. Dam-
2 houd. *in prax. rer. crim. c. 152. n. 1.* Quare ea nec omittenda, nec differenda eſt, ſed potius accelerãda, præſertim in pœnis ultimi ſupplicii, de quarum executione potiſſimum hoc loco agitur. Quæ enim rerum civilium cognitionem, & modicorum exceſſuum animadverſionem, vitam non auferentem concernunt, harum, ut & conventionalium pœnarum, nec non corporis afflictivarum executio: abſque ſtrepitu & ſolenni judiciorum proceſſu fieri ſolet. At in executione pœnarum capitalium, ultimique ſupplicii, ſecundum juris ordinem, formamque & morem uſu receptum procedendum eſt, ubi tria principaliter conſideranda veniunt, nempe *Conſtitutio & forma ſolennis judicii criminalis, Executio ipſa, & Reſtitutio ſumptuum & expenſarum, in proceſſu criminali atque executione factarum.*

3 **Primum eſt Conſtitutio & forma Judicii Criminalis**, Haltung des peinlichen Hals-Gerichts. Antequam enim reus pœna mortis puniendus, ad locum ſupplicii ducatur in judicio criminali modo ſolenni conſtituto, in conſpectu populi publice ſiſtitur, wird für das gehegte hoch-Noth-peinliche Hals-Gerichte geführet, & de crimine perpetrato denuo interrogatus & confeſſus, ad pœnam mortis a judice condemnatur; qui proceſſus vulgo dici conſuevit Haltung des peinlichen Hals-Gerichtes. De quo proceſſu nemo fere Interpp. Juris Sax. quicquam ſcripſit, præter Chil. König, qui in *proceſſu ſuo ſub tit.* wie der Richter ſein peinlich Noth-Hals-Gerichte, recht hegen
4 ſoll. rc. paucula hac de re tradidit. Nihilominus in Imperio Romano-Germanico, imprimis autem in foro Saxon. hic proceſſus judicii criminalis adeo neceſſarius eſt, ut, eo non ſtricte obſervato, executio plane irrita ac nulla videatur: perinde ac ipſemet proceſſus criminalis a judice minus competente formatus, nullius momenti eſſe dicitur, *l. 1. & tot. tit. C. ſi non a compet. jud. l. 1. C. ubi de crim. agi oport. c. ſi diligent. 12. de for. compet.* Angel. Aretin. *de maleſic.* verb. *hæc eſt quædam inquiſitio. verſ. quarto principaliter requiritur. n. 50.* Ægid. Boſſ. *in pr. tit. de inquiſit. n. 62. & 67.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent. §. ult. quæſt. 3. n. 2. & 3. & qu. 12. n. 4.* Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 1. n. 53.* Nic. Reuſn. *lib. 1. dec. 24. n. 8.*

5 Etſi vero hujusmodi proceſſum ac formationem judicii criminalis, mores Germanorum primum introduxerunt; attamen acceſſit poſtea autoritas Imp. Caroli V. hoc judicium ac proceſſum diſerte confirmantis, in *Ord. crim. art. 82. 84. 86.*
6 *& 87.* Jubet enim Imperator, die capitali, ſigno prius tuba vel campana dato, Judicem & aſſeſſores in prætorio ſeu curia præſentes adeſſe, ac ordine conſidere, judicemque pedum judiciale, gladiumve vagina exertum, erectum dextra tenere, debitamque præ ſe ferre autoritatem, ac judicio tantiſper præſidere, donec proclamatio & accuſatio rei, atque condemnatio, aliaque omnia, quæ ad hunc actum requiruntur, rite peracta, & transacta fuerint, in *d. art. 82. Ord. crim. ſub rubr.* von Beſitzung und Beläutung des endlichen Gerichts. ubi hæc verba habentur: An dem Gerichts-Tag, ſo die gewöhnliche Tage-Zeit erſcheinet, mag man das peinliche Gerichte mit der gewöhnlichen Glocke beläuten; und ſollen ſich Richter und Urtheiler an die Gerichtsſtatt fügen, da man das Gerichte nach guter Gewonheit pflegt zu beſitzen; und ſoll der Richter die Urtheiler heiſſen niederſitzen, und er ſoll auch ſitzen, ſeinen Stab oder bloß Schwerdt, nach ländlichem Herkommen eines ieden Orts in den Händen haben, und ehrſamlich ſitzen bleiben biß zum Ende der Sachen. & ibi Matth. Stephan. *in not.* & Ge. Rem. *in nemeſ. Karul.*

Ubi notandum imprimis, Impèr. Carolum V. 7
ad morem & obſervantiam cujusque judicii provocare, ac ſecundum eam judicium hoc criminale conſtitui præcipere, *in verb.* nach ländlichem Herkommen eines ieden Ortes. rc. qualia etiam verba reperiuntur in *art. 87. Ord. crim.* nach iedes Gerichts guter Gewohnheit, gehalten werden. rc. ex quo ſatis apparet, in proceſſu hoc criminali obſervantiam judicii cujusque maximopere attendendam, ac ſecundum eam judicium criminale formandum eſſe.

Q. 1. Quomodo formari debeat judicium criminale in foro Saxonico, quæq; ejusdem ſint requiſita?

Miſſis autem aliorum Judiciorum ac Regio- 8
num moribus, de conſtitutione & forma judicii criminalis in foro Saxon. recepta, hic agere lubet, quæ in ſequentibus fere capitibus & requiſitis conſiſtit.

Primo, ut ſigno tuba, ære, vel campana dato, 9
judicium criminale publice ſignificetur, omnibusque hominibus innoteſcat, quo in curia ſeu loco judicii, quod quibusdam in locis ſub dio habetur, conveniant, accuſationem rei, ejusque condemnationem audiant, & percipiant: prout in oppidis practicari conſuevit. Nec ſine ratione hoc fieri ſolet: Etenim ſi in civilibus judiciis atque cauſis ad audiendas ſententias homines quandoque campana convocentur, id quod hic Lipſiæ certis temporibus ac terminis, quibus ſententiæ cauſarum civilium in prætorio publicantur, (wenn man Volgtgedinge hält,) uſu ſervatur; quanto magis obſervandum erit hoc in cauſis tam arduis, vitam hominis concernentibus, quas omnibus innoteſcere in exemplum & terrorem, publice intereſt? *l. 6. §. 1.* ibi: *exemplo. l. 20. ff. de pœn.* Joh. Gœdd. *ad l. 131. in pr. n. 29. ff. de verb. ſign.* quo alii peccare oderint ſaltem formidine pœnæ, ſi non virtutis amore, *l. 27. §. 6. ff. de pact. l. 6. §. pen. ff. de pœnis.* & ſupplicium unius, metus & ſalus ſit multorum, *l. 1. in pr. C. repetund. c. quid ergo. 23. qu. 5.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 37. n. 27.* Quare & Imp. Carolus V. hujus rei mentionem facit expreſſam in *Ord. crim. art. 82.* verb. man mag das peinliche Gerichte mit der gewöhnlichen Glocke beläuten. rc.

Secundo conſidere debet judex in prætorio 10
ſeu curia, aliove judicii loco, una cum aſſeſſoribus ſuis ordine, quod & *art. 82. Ord. crim.* requirit in *verb.* Und ſollen ſich Richter und Urtheiler an die Gerichtsſtatt fügen, da man das Gerichte nach guter Gewonheit pflegt zu beſitzen, und ſoll der Richter die Urtheiler heiſſen niederſitzen, und er ſoll auch ſitzen. rc. Etſi vero *d. Ord. crim.* 11
eum ſolummodo numerum judicantium dicat ſufficientem, ſi non minus ſeptem vel octo adſint aſſeſſores ſive ſcabini, *art. 84.* verb. Wo denn daſſelbe Gerichte nicht unter ſieben oder acht Schöppen beſetzt iſt, ſoll ein ieder Schöppe alſo antworten: Herr Richter, das peinliche endliche Gerichte iſt nach Laut Kayſer Carl des V. und des Heil. Römiſchen Reichs Ordnung wohl beſetzet.

Attamen hunc numerum in plerisque judiciis 12
criminalibus hodie coarctari, videmus, cum pau-

Digitized by Google

ciores in judiciis aſſideant, & cauſas criminales expediant, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 84.* Unicus tamen ſcabinus non ſufficit, ſed aliqui, & ad minimum tres vel plures adeſſe, & cum Judice adſidere debent: non ſolum ob autoritatem judicii, cauſarumque criminalium gravitatem, quæ pluralitatem judicantium requirere videtur; ſed & quod conſtitutio judicii criminalis per interrogationes & reſponſiones, ab uno vel duobus ſolum
13 vix commode fieri poterit, ut mox dicetur. Uſu quoq; inolevit, ut, ſicuti in aliis, ita & criminalibus quoque judiciis, impar ſcabinorum ſit numerus, quo imparibus votis res citius dijudicetur, *c. ſi quis epiſcopus. 6. q. 4. c. 1. diſtinct. 79. & c. licet de vitanda. ext. de elect.* Ge. Rem. *in nem. Karul. d. art. 84.* Phil. Camer. *cent. 1. hiſtoriar. ſubciſivar. c. ult.*

14 *Tertio* requiritur, ut Judex pedum judiciale, gladiumve vagina exertum pro regionis cujusque more erectum, dextra teneat, debitamque præ ſe ferens autoritatem judicio præſideat, *dict. art. 82. Ord. crim.* in verb. ſeinen Stab oder bloß Schwerdt, nach ländlichem Herkommen eines jeden Orts in den Händen haben, und ehrſamlich ſitzen bleiben. ꝛc. Recte addit. Imper. *pro more cujusque regionis:* ſiquidem hic in judiciis multum variatur, judice vel gladium, vel baculum, vel etiam quibusdam in locis utrumque, gladium & baculum album tenente, de quo requiſito ita loquitur Chil. König: Erſtlich ſo darff man das Schwerdt nicht ausgezogen haben, ſondern wenn ſich der Richter und die Schöppen in die Banck niedergeſetzet, ſo zeuhet der Richter das bloſſe Schwerdt, und hält es in der rechten Hand mit einem Blech-Handſchuch angethan. ꝛc.

15 *Quartum requiſitum* eſt conſtitutio Judicii criminalis, die Hegung des peinlichen Hals-Gerichts. De qua quidem in ſanctione Carolina nihil habetur; attamen in foro Sax. hæc non minus, ac ipſummet judicium criminale, certis perficitur ſolennitatibus, quæ conſiſtunt *primo* in interrogatione judicis, ac reſponſione ſcabinorum de judicio conſtituendo; *deinde* in ipſa conſtitutione judicii; ac *tertio* in judicii conſtituti proclamatione.

16 Interrogatio & reſponſio vero triplex eſt: *Primo* namque judex quærit de tempore judicii conſtituendi, & num congruum ac conveniens judicandi tempus ſit, ſententiam primo a ſcabino a ſi-
17 niſtra ſedente poſtulat: qui judici affirmative reſpondet, *art. 59. in fin. l. 1.* Landr. Weichb. *art. 16.* ubi gloſſ. Chil. König *in proc. ſub. tit.* wie der Richter ſein peinlich Nothhals-Gericht recht hegen ſoll. ꝛc. ubi formalia interrogationis & reſponſionis hæc ponit: Ich frage euch, ob es an der Zeit iſt, daß ich N. N. (expreſſo titulo ac nomine ejus, cui jurisdictio alta ſeu merum imperium competit,) hohe peinliche Nothhals-Gerichte hegen möge, einem jeden zu ſeinen Rechten? Darauf antwortet der erſte Schöppe: Herr Richter, dieweil euch die Gerichte befohlen, und Leute ſind, die peinlich Nothhals-Gerichte und Rechts begehren, ſo iſt es an der Zeit, daß ihr N. N. (expreſſo iterum nomine Domini jurisdictionalis) hohe peinliche Nothhals-Gerichte hegen möget. ꝛc.

18 *Secunda* interrogatio modum judicii criminalis conſtituendi concernit. Judex namque interrogando de modo judicii conſtituendi, ſententiam ab altero in ordine ſcabino petit; quam is depromit exprimendo modum judicii conſtituendi; ut nempe Judex juſtum præcipiat, & injuſtum atque tumultum ac indiſciplinatam, hoc eſt, inſolentem inobedientiam, nec non in judicio absque impetrata venia loqui prohibeat, *art. 59. in text. & gloſſ. lib. 1.* Landr. hiſce fere formalibus: Ich frage 19
euch. ꝛc. wie ich N. N. hohe peinliche Nothhals-Gerichte hegen ſoll. Cui reſpondet Scabinus: Herr Richter, gebietet Recht, und verbietet Unrecht und Dings Unluſt, und daß niemand ſein ſelbſt, oder eines andern Wort für euch in gehegter Banck rede, er thue es denn mit Urlaube. Chil. König *d. l. verſ.* zum andern im Hals-Gerichte. ꝛc.

Hiſce ita peractis, Judex ſecundum ſententiam 20
ab altero ſcabino datam, & modum præſcriptum, judicium conſtituit. Huic ſuccedit *tertia* interrogatio judicis, de ratione & qualitate judicii conſtituti, num ſcilicet recte proceſſerit, ac judicium rite conſtituerit? Cui tertius in ordine ſcabinus affirmative reſpondet, Chil. König *d. l. verſ.* Zum dritten fragt der Richter den dritten Schöppen, N. N. Ich frage euch, ob ich N. N. hohe peinliche Nothhals-Gerichte einem jeden zu ſeinen Rechten gnugſam geheget habe. Darauf antwortet der dritte Schöppe: Herr Richter, Ihr habets genugſam geheget, einem jeden zu ſeinen Rechten.

Altera ſolennitas verſatur in ipſa conſtitutione 21
judicii criminalis: atque in eo conſiſtit, ut Judex ſtatim poſt ſecundam interrogationem ac reſponſionem, de modo conſtituendi, gladium vel baculum dextra tenens, verba ſecundi ſcabini repetendo, judicium conſtituat, hoc ferme modo: Conſtituo judicium criminale N. N. (expreſſo ſcilicet nomine judicis ejus loci, cui merum competit Imperium) prima vice: Conſtituo illud ſecunda vice: Conſtituo illud tertia vice: ſecundum jus & juſtitiam, præcipio juſtum, prohibeo injuſtum ac tumultum & inobedientiam inſolentem in judicio, atque volo, ne quis ſuo aut alterius nomine absque venia impetrata, in judicio hoc criminali loquatur, *d. art. 59. in fin. lib. 1.* Landr. Quod hiſce 22
formalibus exprimit Chil. König *dict. loc. verſ.* Nun ſpricht der Richter. ꝛc. Ich hege N. N. hohe peinliche Nothhals-Gerichte zum erſten mahle: Ich hege es zum andern mahle: Ich hege es zum dritten mahle mit Urthel und mit Recht: Ich gebiete Recht, und verbiete Unrecht und Dings Unluſt, und daß niemand ſein ſelbſt oder eines andern Wort vor Gerichte rede, er thue es denn mit Gerichts Urlaube.

Hiſce ita peractis, & ſubſecuta tertia interroga- 23
tione ac reſponſione, de qua dixi antea, judicium criminale ſolenniter eſt conſtitutum ſub banno Regali, unter des Königs Bann, ac tum judex pro legitimo Judice rerum criminalium eſt habendus, cui facultas in criminalibus cognoſcendi reumque condemnandi, competit, *art. 59. verſ.* das mag der Richter nicht richten. *lib. 1.* Landr. ubi gloſſ. *german.* in verb. ſo klage ein jeglicher. ibi: Denn alsdenn iſt das Gedinge geheget und nicht ehe; und alsdenn iſt der Richter ein Richter, und nicht ehe; denn vorhin iſt er einem andern ſchlechten Mann gleich geachtet. Quæ verba neceſſitatem conſtitutionis judicii criminalis ſatis innuunt, ac luculenter probant, facta demum hac judicii conſtitutione, judici poteſtatem in criminalibus judicandi competere.

Quare, ut hoc omnibus innoteſcat, *tertio* 24
factam conſtitutionem judicii ſolennem, lictor aliusve

Digitized by Google

aliusve officialis publice proclamare, & ad accuſandum homines citare, & provocare debet, quod communiter hiſce formalibus fieri ſolet; N. N. hohe peinliche Nothhals-Gerichte iſt geheget, mit Urthel und mit Recht, zum erſten mahle: Zum andern mahle: Und zum dritten mahle. Hat iemands vor dieſem peinlichen Nothhals-Gerichte zu klagen, der komme für, wie recht iſt, die Gerichte wollen einem ieden Rechtes verhelffen. Chil. König *d. loc. verſ.* ſo hebet alsdenn der Fornebot an. ꝛc.

25 *Quintum* eſt impetratio veniæ tam loquendi, quam accuſandi reum. Poſtquam enim judicium criminale ſolenniter ac rite conſtitutum fuit, accuſatori incumbit, accuſationem ſuam oretenus proponere: quum vero abſque conceſſione judicis ſpeciali, hoc facere ipſi neutiquam liceat, utique veniam a judice impetrare, inſtructionemque accuſationis ſuæ proponendæ petere debet, *d. art. 59. in fin. l. 1.* Landr. Primo autem veniam comparendi ac loquendi in judicio accuſator petere ſolet, hiſce verbis: Herr Richter, ich bitte um Urlaub vor das hohe nothpeinliche Hals-Gerichte zu treten, und mein eigen Wort zu reden. vel,
26 eines andern *N. N.* Wort zu reden. Qua impetrata, poſtea inſtructionem ac modum proponendæ accuſationis petit, hiſce formalibus: Herr Richter, dieſe oder dieſe Miſſethat iſt von *N. N.* in euern Gerichten begangen worden; derowegen gedencke ich ihn mit Recht zu beklagen, und bitte, mir ſolches zu geſtatten; und mich zu berichten, wie ich mit ſolcher meiner peinlichen Klage für diß peinliche
27 Hals-Gerichte ſoll vorkommen. Cui non ipſemet Judex reſpondet, ſed ſcabinus in ordine quartus a Judice deſuper interrogatus, accuſatorem gladium vagina exertum dextra tenentem, cum clamore, more conſueto, prodire jubet, Chil. König *d. loc. verſ.* nun frage der Richter. ꝛc. ibi: Nun frage der Richter den vierdten Schöppen, wie der Kläger mit ſeiner Klage vorkommen ſoll; antwort der Schöppe: Er ſoll vorkommen mit gewapneter rechten Hand, und ausgezogener geſchliffener Wehre, und mit Geruffte, das iſt, mit Zettergeſchrey, zwier und eins, wie recht und gewöhnlich iſt.

28 *Sexto* huic ſuccedit proclamatio rei accuſati, das Beſchreyen des Beklagten, oder Geruffte. Ad juſſum namque Judicis accuſator gladium tenens evaginatum, in judicium prodire, & proclamationem rei, accuſationi præmittere ſolet, qua peracta, quærit, num rite proclamaverit reum: cui ſcabinus, quem ordo tangit, ad judicis interrogationem reſpondet: Rite ac juſte fuiſſe
29 proclamatum. Hancque diffamationem ſeu proclamationem rei, pro more ac conſuetudine cujusque judicii fieri, jubet Imp. Car. V. in *Ord. crim. art. 87.* ibi: Mit dem Beſchreyen der Ubelthäter ſoll es im ſelben Stück auf Gegenwärtigkeit und Begehr des Anklägers, nach iedes Gerichtes guter
30 Gewohnheit gehalten werden. In terris Saxonicis hæc diffamatio ſ. proclamatio vulgo appellari ſolet das Zettergeſchrey, hocque modo perficitur, teſte Chil. König *d. loc. verſ.* So tritt alsdenn der Kläger für, und bittet, ihme den Frohnboten zu leihen, daß er der Frohne ſein des Frohnen geſchliffene Wehre ausziehe, und ihme dem Kläger dieſelbe mit gewapneter Hand fürtrage; das vergönnet der Richter; und darnach gehet das Geruffte, das iſt, das Zetter-Geſchrey, dreymahl, als nemlich: Zetter über *N.* als Thäter, daß er *N.* wider GOtt und Recht vom Leben zum Tode gebracht, oder dieſe oder jene Unthat begangen hat. Und wenn das Zetter-Geſchrey geſchehen iſt, ſo fragt der Kläger: ob er ſein Zetter-Geſchrey und Geruffte vollführet habe, und darmit vorkommen ſey, wie recht und gewöhnlich iſt. Darauf, nach Befragung des Richters, antwortet der fünffte Schöppe: Er habs vollführt, und ſey vorkommen, wie recht und Gewohnheit iſt. Hactenus König.

Sciendum tamen, quod hæc proclamatio rei, 31
das Zettergeſchrey, vel ab ipſomet accuſatore, vel ab alio fieri queat. Ac uſu quibusdam in locis inolevit, ut proclamatio per præconem, quem, quod horrendam ipſius vocem ſupplicium nocentis confeſtim ut plurimum ſubſequatur, den Blutſchreyer vulgus appellat, Paul. Matth. Wehner. *in pr. obſ. vocab.* Achtgerichte. peragatur. Quin nec raro ipſemet carnifex vices haſce tenet, ſi ſcilicet reus præſens, ac jam antea crimen confeſſus fuerit, Chil. König *d. l. verſ.* mit dem Zettergeſchrey. Eo vero nondum confeſſo, aut convicto, tantum abeſt, carnificem ad proclamationem admitti, ut & prorſus omitti ea queat, juxta *art. 87. Ord. crim.* ut ſæpius factum ſcio. vid. infra *n. 111.*

Septimo, hiſce omnibus peractis, accuſator oretenus factum proponit, reum accuſat, eumque ad 32
pœnam jure conſtitutam condemnari petit, *art. 59. verſ.* wenn ihm. *l. 1.* Landr. ibi: ſo klage ein ieglicher Mann, was ihm noth iſt und gebreche, mit Verſprechen, durch das, daß er ſich nicht verſäume, oder bethöre an ſeinen ſelbſt Worten. Chil. König *in proc. crim. tit.* wie der Richter ſein peinlich Nothhals-Gerichte recht hegen ſoll. ꝛc. *circa fin. verſ.* ſo bitte der Kläger förder Urlaube zu reden, und trage ſeine Klage für, wie er weiß. ꝛc.

Octavo, accuſatione finita, reus accuſatus ad 33
requiſitionem judicis reſpondere tenetur. Et ſi affirmative reſponderit, & crimen confeſſus fuerit, (nam inquiſitus antea vel in tortura vel ſponte crimen confeſſus, in judicium criminale deductus, vor das gehegte peinliche Hals-Gerichte, vix confeſſionem revocare audet,) nil certe ſupereſt, quam ut condemnetur, pœna ipſi indicta. Adeoque Judex per actuarium juratum præſentibus tam accuſatore, quam reo, curabit ſententiam e periculo publice recitari, *l. ult. & tot. tit. C. de ſent. ex peric. recit.*

De jure quidem communi ſententia per 34
ipſummet Judicem pronunciari debet; ſed conſuetudine hoc mutatum eſſe, teſtatur Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 93. in pr.* quod & evincitur ex verbis *art. 94. Ord. crim.* ſoll der Richter das endliche Urthel, ſo alſo in Schrifften verfaſſet iſt, durch den geſchwornen Gerichts-Schreiber, in Beyſeyn beyder Partheyen öffentlich verleſen laſſen. ꝛc.

Præterea & judicis officium hic exigit, ut 35
reſponſum a Juriſperitis datum breviter ac concinne contrahat, & ſententiam condemnatoriam pauciſſimis verbis concipiat, eamque publice recitari faciat, quod hiſce in terris ejusmodi ferme formalibus fieri ſolet: Dieweil du *N. N.* bekenneſt, daß du *N. N.* auf freyer Straſſen ermordet und beraubet haſt: So erkenne ich, *N. N.* Richter zu *N. N.* auf Belernunge der Churfürſtl. Sächſiſchen Schöppen zu Leipzig, daß du von wegen des begangenen Mords und Raubes mit dem Rade vom Leben zum Tode ſolleſt geſtraffet werden, V. R. W.

Digitized by Google

36 *Nono*, ſententia hac condemnatoria lata ac publicata, Judex baculum, quem ex more geſtat, frangere, & executionem carnificis manibus demandare debet, ut ille omni ſtudio pœnæ deſtinatum commerito afficiat ſupplicio, ſanciente ita Imperat. Carolo V. *in Ord. crim. art. 96. ſub. rubr.* **wenn der Richter ſeinen Stab zerbrechen mag.** in verb. **Wenn der Beklagte endlichen zu peinlicher Straffe geurtheilet wird, ſoll der Richter an den Orten, da es Gewohnheit, ſeinen Stab zerbrechen, und den armen Sünder dem Nachrichter befehlen, und bey ſeinem Eyde gebieten, die gege-**
37 **bene Urtheil getreulich zu vollziehn. ꝛc.** Huncque morem frangendi baculum Germania ab antiquis habet moribus, quo judex fidem videtur facere, de reo jam actum eſſe, uti de baculo, reumque vitam amiſiſſe, Matth. Stephan. *in not. ad d. art. 96. Ord. crim.* ubi & Ge. Rem.

38 *Decimo* denique, reo condemnato & abducto, judicium criminale modo legitimo terminandum, atque finiendum eſt: ubi tria potiſſimum at-
39 tendi debent. *Primo*, quod lictor ſeu officialis, **der Fronbote**, denuo homines ad accuſandum provocet, ut, ſi qui adſint ad accuſandum aliquem parati, in judicium prodeant, & actionem proponant, hiſce formalibus: **Hat jemand mehr vor dieſem peinlichen Hohennoth-Halsgerichte zu klagen, der mag es thun; ſonſt wollen die Herren das Gerichte aufgeben.** hancque provocationem poſt modicum intervallum duabus vicibus repetere debet, ita, ut provocatio tribus diſtinctis vicibus in publico audiatur.

40 *Deinde* Judex ſcabinum, quem ordo tangit, interrogabit, num judicium criminale ſit finiendum, **dieweil niemand fürder vor dem peinlichen Hohennoth-Halsgerichte klaget, ob ers möge aufgeben?** *Tertio*, ſi ſcabinus affirmative reſpondet: **Dieweil niemand mehr vorhanden, der auf dißmahl zu klagen bedacht, ſo möge er das peinliche**
41 **Hohenoth-Halsgerichte aufgeben;** Judex more conſueto, ac in nomine SS. Trinitatis, judicium criminale finire debet, hiſce formalibus: **So gebe ich dieſes Hochnothpeinliche Halsgerichte auf, im Nahmen des Vaters, und des Sohnes, und des heiligen Geiſtes, Amen.** Chil. **König** *in proc. tit.* **wie man das peinliche Noth-Halsgerichte wieder aufgeben ſoll.**

42 Hæcque requiſita illa ſunt ſolennia, quæ circa conſtitutionem ac proceſſum judicii criminalis, **bey Hegung und Haltung des hochnothpeinlichen Halsgerichtes**, communiter in foro Saxonico obſervari ſolent: quamvis hæc quibusdam in locis ſæpius varientur, nec regula certa comprehendi ac definiri queant, ita, ut conſuetudo & obſervantia cujusque judicii probe ſit attendenda, prout monet Imp. Car. V. in Sanctione crim. *art. 82.* verb. **nach ländlichem Herkommen eines jeden Orts.** & *artic. 87.* verb. **nach jedes Gerichts guter Gewonheit. ꝛc.** Nec ſecundum prædicta requiſita, omnium locorum judicia ſunt regulanda, quamvis ubivis fere locorum in Imperio Romano-Germanico, ac imprimis in foro Saxonico, receptiſſimum ſit, ut judicium criminale ante executionem conſtituatur, **daß das hochnothpeinliche Hals-Gerichte geheget und gehalten werde,** uti evincitur ex ſæpe allegato *art. 82. Ord. crim.* in eoque reus condemnetur, ac executioni tradatur.

At, dixerit quis: *Nonne ſuperflua hæc omnia, quæ* 43
propterea omitti poſſent, quod reus jam antea ſuper crimine interrogatus, deque eo convictus, aut in tortura, vel ſponte confeſſus, ac per ſententiam Juriſperitorum condemnatus fuerit? quare haud immerito absque longioribus ambagibus & circuitionibus, ad ipſam pœnæ indictæ executionem procedendum eſſet, omiſſis illis ſolennitatibus ſuperfluis, quæ magis executionem differre ac retardare, quin non raro impedire, quam promovere & accelerare ſolent.

Q. 2. Quas ob cauſas executio pœnæ requirat ejusmodi ſolennem judicii criminalis formam & conſtitutionem?

Verum probe hiſce ſolennitatibus perſpectis ac penſitatis, nequaquam putandum eſt, conſtitutionem ac proceſſum hunc judicii criminalis rationibus deſtitui: quarum principaliores hæ eſſe videntur.

Primo quod executio nulla facienda ſit juris 44
ordine prætermiſſo, *l. ſi cum nulla. 4. ff. de re judic. l. 1. ff. de execut. rei judic.* Vant. *de nullitate. tit. de nullitat. ex defect. proc. n. 49.* Absque conſtitutione vero & proceſſu ſolenni hujus judicii criminalis, **des hochnothpeinlichen Hals-Gerichts**, ſecundum ordinem juris haudquaquam procedi, vix negare poterit, probe & exacte perpendens naturam & qualitatem proceſſus inquiſitorii, qui hodie communiter adverſus delinquentes agitari ſolet; quippe in quo nec actor intervenit, ſine quo tamen ſecundum juris ordinem nemo condemnari, *l. reſcripto divorum. 6. §. ſi quis. ff. de mun. & honor.* nec judicium criminale haberi poteſt, *l. quamvis. 19. C. ad L. Jul. de adult. l. ult. ff. de privat. delict. c. de manifeſta 1. 2. quæſt. 1. c. ſicut ad extirpandum. de cohabit. cler. c. 2. de accuſat.* Marant. *de ord. jud. tit. de inquiſit. in pr. n. 6. & 105.* Foller. *in pract. crim. P. 1. P. 2. rubr. detur copia capitulorum inquiſitis. n. 6.* Novell. *in prax. crim. n. 4. fol.*
9. Nec litis conteſtatio, ſolennis probatio, diſpu- 45
tationes atteſtatorum, ac legitima ſententiæ publicatio, aliaque ſolennia, quæ ad ſubſtantiam proceſſus ſpectant, attenduntur; ſed ſummarie pro lubitu fere ac arbitrio judicis proceditur, Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de accuſat. n. 3.* Felin. *in c. inquiſitionis. n. 5. extr. de accuſat.* Æg. Boſſ. *in tit. de inquiſit. n. 8.* Bonifac. de Vitalin. *de maleſ. rubr. de inquiſ. n. 6.* Hippolyt. de Marſil. *in pract. crim. §. conſtante. n. 12. & ſeqq.* Unde inquiſitorius proceſſus dicitur extraordinarius, quod in eo non ſecundum juris ordinem, ſed ſummarie & extraordinarie procedatur, absque ſtrepitu & figura judicii, Joh. Zanger. *de except. P. 1. c. 1. n. 60. verſ. triceſimo primo. & de quæſtion. ſeu tortur. reor. in proœm. n. 4.*

Quo igitur defectus harum ſolennitatum & 46
ſubſtantialium ordinarii judicii, in proceſſu inquiſitorio, ante factam adhuc executionem ſuppleatur, prudenter ſane & juſta ex cauſa Conſtitutionem ac formam Judicii criminalis ſolennem, in quo maxime ſecundum ordinem juris & ad amuſſim proceditur, introductam eſſe, quivis facillime conceſſerit.

Secundo indubitati juris eſt, cognitionem & 47
condemnationem ab incompetente judice factam parum ſubſiſtere, nec executionem operari, *arg. l. 1. & tot. tit. C. ſi non a compet. jud. l. 1. C. ubi de crim. agi. c. ſi diligenti. 12. X de for. compet.* Ang. Aret. *de maleſ.* in verb. *hæc eſt quædam. verſ. quarto principaliter. n. 50.* Nic. Reuſn. *lib. 1. dec. 24. n. 18.* Ægid. Boſſ. *in pract. tit. de inquiſit. n. 62. & 67.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent. §. ult. quæſt. 3. n. 2. & 3. qu. 12. n. 4.*

Atqui

Digitized by Google

48 Atqui de jure Sax. ante conſtitutionem judicii criminalis ſolennem, **ehe und zuvor das hochnothpeinliche Hals-Gerichte geheget**, nec judex pro competente habetur, nec poteſtatem judicandi aut condemnandi habet, *art. 59.* verb. **ohne, ob man auf ihn um eigen, oder auf einen andern Schöppenbaren freyen Mann Ungericht klagete, das mag der Richter nicht richten, denn allein zu rechter Dingſtatt, und unter Königesbann.** *lib. 1.* **Landr.** unde rectiſſime infert gloſſa *German.* per ejusmodi conſtitutionem judicii criminalis ſolennem, judicem demum effici competentem, ac inde poteſtatem judicandi conſequi, *in verb.* **ſo klage ein teglicher. ꝛc.** ibi: **Denn alſo dann iſt das Geding geheget, und nicht ehe, und alsdenn iſt der Richter ein Richter, und nicht ehe; denn vorhin iſt er einem andern ſchlechten Mann gleich geachtet.** Quare ne judici incompetenti condemnatio ultima aut executio committatur, ſecundum diſpoſitionem juris Sax. conſtitutio & formatio judicii criminalis ſolennis, neceſſario præmittenda eſt.

49 *Tertio* deſumitur quoque hujus rei ratio ex cauſa irrogandarum pœnarum, quibus non ſolummodo ipſi delinquentes caſtigantur, ut cautius mercari diſcant, *l. ſi pœn. 20. ff. de pœn. c. prodeſt ſeveritas. 23. q. 5.* ſed & aliis terror incutitur, quo ſimilibus a delictis, quæ prohiberi publicitus intereſt, metu cognitæ pœnæ abſtineant ac deterreantur, Gell. *lib. 6. noct. Attic. c. 12.*
50 Vix autem irrogatio pœnarum hunc finem aſſequi poterit, absque conſtitutione & proceſſu judicii criminalis; quippe per quod non modo ipſa ſupplicii executio omnibus innoteſcit, ſed & cauſa, ob quam pœna irroganda eſt, publice intimatur, ut dubitandum prorſus non ſit, quin hoc medio ſimilibus a delictis, aliisque criminum generibus homines deterreantur: quod tanto certius eſt, quanto major horror ac metus pœnæ per proceſſum hunc judicii criminalis incutitur.

51 Haſce itaque cauſas ſat prægnantes eſſe ad conſtituendum & formandum judicium criminale, nemo facile negaverit. Quod in foro Saxonico adeo neceſſarium eſt, ut nulla prorſus ratione intermitti debeat, prout evincitur ex *art. 59. verſ.* **das mag der Richter. ꝛc.** *lib. 1.* **Landr.**

52 *Hocque ipſum eſt, quod Scab. Lipſ. pœnam mortis reo delinquenti indicentes, ſententiis ſuis ſemper verba hæc inſerere ſoleant:* Da nun der Gefangene auf ſeinem gethanen Bekänntniß vor öffentlichem gehegten peinlichen Hals-Gerichte freywillig verharret, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen würde. ꝛc. quæ certa verba fruſtra apponerentur, niſi judicium criminale ſolenni modo ante executionem adhuc formandum eſſe, præſupponeretur.

Q. 3. Quomodo differat in foro Saxonico **peinliche Gerichte, peinlich Hals-Gerichte, und hochnothpeinlich Hals-Gerichte?**

53 *Quando vero, & quibus caſibus proceſſus hic ſolennis judicii criminalis proprie ac convenienter ſibi locum vendicet?* non adeo videtur eſſe expeditum. Quod priusquam decidatur, differentia horum vocabulorum, (**das peinliche Gerichte, und das peinliche Hals-Gerichte, oder hochnothpeinliche Hals-Gerichte.**) notanda & explicanda erit. Diverſum enim horum vocabulorum ſenſum, diverſamque vim & efficaciam eſſe, ipſa verborum proprietas innuit. Quando enim in pœnalibus vocula (**Hals**) reperitur, in foro Sax. eas ſolummodo pœnas ſubintelligi, quibus vita delinquentis adimitur, nemo neſcit.

54 Certiſſimum autem eſt, in genere vocari judicium criminale, **das peinliche Gerichte**, in quo non ſolum ad ultimum ſupplicium, ſed & ad pœnam aliquam corporis afflictivam reo infligendam agitur, **wenn die Klage gehet zu Haut und Haar.** Matth. Col. *P. 1. dec. 22. n. 2.* ſicuti & pœna illa in foro Saxonico dicitur criminalis, **peinlich**, quæ eſt corporis afflictiva; ut fuſtigatio, manus amputatio, digitorum abſciſſio. &c. Col. *d. l.* Lud. Fachſ. *differ. 13.* Bened. Reinhard. *P. 4. diff. 24.* Matth. Steph. *in præfat. Ord. crim. Car. n. 13.* Dan. Moll. *l. 2. ſemeſt. c. 1. n. 1.* Petr. Frider. *l. 1. de proc. c. 9. art. 12.* Sed judicium criminale, ita generice acceptum, hoc loco neutiquam in conſiderationem venit.
55 Ut maxime enim judicium per ſe criminale habeatur, quando fuſtigatio, aliave pœna corporis afflictiva reo infligitur; peculiaris tamen ac ſolennis judicii criminalis conſtitutio, de qua hic agitur, haudquaquam requiritur, **denn wenn man einen zur Staupe ſtreichet, wird kein peinlich Gerichte ſonderlich geheget.**

56 Remanent ergo reliqua duo tantummodo vocabula judicii criminalis, **peinlich Hals-Gerichte, und hochnothpeinlich Hals-Gerichte**; quæ ita ab invicem diſtingui poſſunt, ut judicium criminale, **das hochnothpeinliche Hals-Gerichte**, dicatur conſtitui, quando, proceſſu habito inquiſitorio, reo de crimine confeſſo aut convicto, jam antea per ſententiam juriſperitorum mortis ſupplicium fuit indictum: ita ut certum ſit, in judicio crim. more conſueto ac ſolenni ante executionem formato, reum ad pœnam mortis condemnatum iri;
57 quia tum non ſolum accuſator mortis ſupplicium reo irrogari petit, **eine Straffe, ſo ihme an den Hals gehet**; ſed nec reus hoc ſupplicium, ſententia jam antea ſibi impoſitum effugere, nec judicium hoc criminale intermitti poteſt: ut rectiſſime vocetur **hochnothpeinlich**, propter certo inſtantem executionem pœnæ mortis.

58 Simplex vero judicium criminale, **das peinliche Hals-Gerichte**, appellari poteſt, quando adverſus reum præſentem, vel etiam abſentem, qui nondum confeſſus aut convictus eſt, proceſſus criminalis ordinarius agitatur, reumque accuſator ad mortis pœnam condemnari petit, ut communiter fieri ſolet; quo caſu judicium quidem criminale habetur, **peinlich Hals-Gerichte**, ex intentione nimirum accuſatoris, cujus actio ad mortis ſupplicium tendit: attamen, quia reus nondum confeſ-
59 ſus vel convictus, adeoque incertum eſt, num mortis, aliave pœna mitior ob circumſtantias & qualitates criminis reo accuſato infligenda ſit: judicium conſtitutum haud proprie dici poterit, **hochnothpeinlich Hals-Gerichte**; quia de pœna mortis multum adhuc dubitandum eſt, etiamſi actor eam petierit.

60 Quamvis haud raro hæc vocabula, **peinlich Hals-Gerichte**, & **hochnothpeinlich Hals-Gerichte**, confundantur & promiſcue ac in differenter uſurpentur, ſive reus jam antea confeſſus, & ad mortis pœnam per ſententiam condemnatus fuerit, ſive non. Quin & omiſſis plane hiſce vocabulis, judicium quandoque ſimpliciter dicitur conſtitui criminale, **ein peinlich Gerichte**, etiamſi hoc adverſus reum, ſententia jam condemnatum, ante executionem inſtantem habeatur, ut de mortis ſupplicio ipſi irrogando ulterius dubitandum non ſit; retento nimirum vocabulo generis, quo ſpecies comprehenduntur.

61 *Veluti etiam Scabinos, neglecta hac differentia, quandoque pronunciaſſe memini:* Da nun der Gefangene auf ſei-

nem gethanen Bekänntniß vor peinlichem Gerichte, *vel etiam ſimpliciter*, vor Gerichte freywillig verharren, oder deß ſonſten, wie recht, überwieſen würde; So möchte er, ſeiner begangenen und bekannten Verbrechung wegen, mit dem Schwerdte vom Leben zum Tode geſtraffet werden. ꝛc.

62 Exiſtimo autem, tres vere caſus ab invicem diverſos ac diſtinctos exiſtere, in quibus proceſſus judicii hujus criminalis ſibi locum vendicare queat.

63 Primus Casus eſt, quando reus in proceſſu inquiſitorio de crimine confeſſus aut convictus, ſententia Scabinorum ad mortis pœnam fuit condemnatus. Antequam enim ſententia hæc condemnatoria executioni tradatur, judicium criminale pro more conſueto conſtituendum atque habendum eſt, iis ſcilicet adhibitis formalibus & requiſitis, de quibus ante dictum: quod judicium in proceſſu inquiſitorio executioni præmiſſum, proprie appellitatur das hochnothpeinliche Hals-Gerichte, uti notiſſimum eſt.

Q. 4. Qualiter formari debeat judicium criminale, das peinliche Hals-Gerichte, *crimine jam pernoctato?*

64 Secundus Casus eſt, ſi crimine jam pernoctato, adverſus reum in crimine flagranti non deprehenſum, proceſſus ventiletur ordinarius, accuſatione inſtituta ad pœnam mortis irrogandam; aut ſi non comparuerit, & in fuga perſeveraverit, ad proſcriptionem ſive bannum. 65 Etſi enim hoc caſu non minus, ac in aliis cauſis ordinariis, ſecundum formam & ordinem juris procedatur; attamen in proceſſibus cauſarum criminalium ordinariis hoc ſpeciale habetur, ut iis haudquaquam ſit locus, niſi more ſolenni judicium criminale fuerit conſtitutum atque formatum, ehe und zuvor das peinliche Hals-Gerichte geheget worden, juxta *art. 59. lib. 1.* Landr. ibi: über Ungericht mag der Richter nicht richten, denn allein zu rechter Dingſtatt, und unter Königes Bann.

Adeoque in cauſis criminalibus proceſſus ordinarius ad pœnam mortis haud agitari poteſt, niſi in judicio criminali ſolenniter formato, im gehegten peinlichen Hals-Gerichte; ubi tamen ſpecialiter 66 notandum: (1) Quod extra formam conſtitutionis hujus judicii ſolennem, de qua paulo antea dixi, reliqua, tam quoad terminum comparitionis Saxonicum, ſcilicet 6. ſeptimanarum & trium dierum, quam circa litis conteſtationem, probationes & atteſtata teſtium, eorumque diſputationes, ordine juris ſervato peragantur, juſto atque legitimo ſpacio ſemper reis conceſſo. Unde & fit, quod, licet judicium criminale in loco publico conſtituatur ac formetur; litigatoribus tamen in loco & camera conſueta, jura ſua in ſcriptis proponere & deducere permittatur, ſalvo criminali judicio, es wird ihnen nachgelaſſen in der Verſetz-Stube gegen einander zu verfahren, iedoch unbeſchadet dem gehegten peinlichen Hals-Gerichte.

67 (2.) Hoc caſu accuſatio cum clamore non inſtituitur, quia regulariter pro non-notoriis criminibus, und in übernächtigen Thaten, kein Acht-Gerichte oder Zetter-Geſchrey ſoll gehalten werden, Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 12.* cum ante omnia conſtare debeat de delicto, & quod illud a reo commiſſum fuerit, *l. 1. §. illud.* ubi Bartol. *ff. ad SCtum Sylan.* Atqui crimine pernoctato, reoque in crimine flagranti non deprehenſo, de autore delicti certo vix conſtare poterit.

Prout reſpondimus Joh. Ge. a Stenzſch: Und wird das Zettergeſchrey, nach Gelegenheit dieſes Falls, weil die That übernächtig worden, noch zur Zeit billig eingeſtellet, V. R. W. *M. Jul. A. 1633.*

68 (3.) Tenendum & hoc, quod in proceſſu hoc ordinario, judicium criminale ſemel ſolenniter formatum non finiatur, antequam reus condemnetur, & executioni tradatur, aut abſens proſcribatur. Proin, ſi reus ob inobedientiam in non comparendo per ſententiam ad deducenda impedimenta legitima condemnetur, aliove modo proceſſus retardetur: judicium criminale ſuſpenditur, usque ad alium & ſequentem terminum juris.

69 *Quæ omnia in practica ſic obſervari, probat Scab. reſponſum datum Petro* Sommern in Neulingen: Iſt euer Verwandter, von welchem eure Frage meldet, von ſeinem Nachbarn *N. L.* durch einen tödlichen Stich entleibet worden; und weil der Thäter in Flüchten, iſt des Entleibeten Freundſchafft durch einen hierzu verordneten Anwalden, wider gedachten flüchtigen Thäter peinlichen auf die Todes-Straffe, oder im Fall ſeines Nichterſcheinens, auf die Acht zu klagen vorhabens. ꝛc. So wird hierzu, gewöhnlichem Gebrauch nach, das peinliche Hals-Gerichte geheget; und nachmahls Anklägern ſeine Anklage daſelbſt vorzubringen, auch nach beſchehener des Thäters Antwort, iedoch in gewöhnlicher Verſetz-Stuben, ferner wie ſichs in dergleichen ordentlichen Proceſſen geziemet, zu verfahren, verſtattet; das Zetter-Geſchrey aber, und Vortragung der ausgezogenen geſchliffenen Wehr, wird noch zur Zeit billig eingeſtellet: und das peinliche Hals-Gerichte, ehe und zuvor *definitive* erkannt, und die Sache ſich geendiget, nicht aufgegeben, V. R. W. *M. Maj. A. 1631.*

70 *It. Caſp. Rudolph. a* Schönberg: Aufn Fall man aber des *Inquiſiti* nicht mächtig ſeyn kan, wird der in dieſen Landen übliche Achts-Proceß angeſtellet, *Inquiſit* durch öffentliche *Edicta* in dreyer-Herren Landen *citi*ret und vorgeladen, *in Termino* das Gerichte peinlicher Art nach, durch die Gerichts-Perſonen mit den gewöhnlichen *Ceremoni*en, iedoch ohne das Zetter-Geſchrey, und ohne ausgezogene geſchliffene Wehre geheget. Und wenn *Inquiſit* auſſenbleibet, ſein Ungehorſam in einer Stuben gebührender maſſen beſchuldiget, und die Sache zum rechtlichen Verſprechen überſchicket wird, ergehet ſo denn hierauf ferner was recht iſt, V. R. W. *M. Jul. A. 1631.*

71 Tertius denique Casus eſt, quando adverſus reum in flagranti crimine conſpectum ac deprehenſum, quantumvis fugitivum, in die commiſſi delicti, antequam crimen pernoctetur, und alſo ehe die Klage und That übernächtig wird, actio inſtituitur, ad hoc, ut delinquens in continenti condemnetur morteque puniatur; aut ſi copiam ſui non faciat, contumax in continenti proſcribatur: quæ ſane accuſatio extra judicium criminale more ſolenni Sax. formatum atque conſtitutum, auſſer dem hochnothpeinlichem Hals-Gerichte, inſtitui & agitari nequit. 72 Quod judicium vulgo dicitur bannitorium, das Acht-Gerichte, quia ſcilicet adverſus delinquentem, in fuga perſeverantem, in continenti agitur ad bannum; & hodie communiſſimum eſt in crimine homicidii, quo perpetrato, ac nondum pernoctato, ſemper fere hiſce in terris formari ſolet, denn ſo bald einer entleibet worden, ehe die That übernächtig, wird peinlich Hals-Gerichte über den Thäter gehalten. Matth. Col. *P. 1. dec. 107. & 108.*

Q. 5. Quomodo differat judicium criminale in crimine jam pernoctato,

73 Qantumvis enim crimine quoque pernoctato, adverſus reum etiam in facto aut delicto manuali non deprehenſum, ad pœnam mortis aut bannum agere liceat, ut dictum antea in caſu ſecundo; attamen non parum hoc judicium adverſus delinquentem in facto manuali deprehenſum, cri-

Digitized by Google

formatum, a judicio bannitorio formato antequam crimen pernoctetur?

crimine nondum pernoctato cœptum, a priori dif-
fert, hocque judicio agere longe conſultius eſſe vi-
detur. Quod ut manifeſtum reddatur, differen-
tiam horum judiciorum exponere lubet: quam
triplicem jus Saxonicum depromit.
74 1. Namque ſi quis in manuali facto, auf
handhaffter That, deprehenſus, aut fugiens ab ini-
tio judicium & cognitionem cauſæ, fuerit accuſa-
tus & per clamorem judiciarium requiſitus, prius-
quam delictum pernoctaretur, ac deinde poſt ali-
quod temporis intervallum fuerit mancipatus
carceri: ſub fidejuſſoribus haudquaquam relaxari
debet, per textum in *art. 66. in pr. lib. 1.* Landr.
ubi dicitur: **Wen man in handhaffter That ſe-
het, als er geſangen wird, ſoll man ihn nicht zu
bürgen geben, ſondern man ſoll ihn für Gerichte
bringen, und ſoll ihn der Kläger der That überzeu-
gen.** & gloſſa *in art. 70. lib. 1.* Landr. verb. **allzu-
hand.** *in fin.* **auch wo die Klage nicht übernächtig,
oder unwarhafftig, darff der Richter den Beklag-
ten nimmer zu bürgen geben.** & *art. 9. lib. 2.*
Landr. *in fin.* **ſo ſoll man ihn zu bürgen geben; er
75 ſey denn in der handhafften That geſangen.** qui
textus omnes loquuntur de reo, qui deprehendi-
tur in ipſo delicto vel fuga delicti, **auf friſcher That,
oder in der Flucht der That,** qualis dicitur depre-
henſus in delicto manuali, **in handhaffter That,**
Matth. Coler. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 74.* Et ap-
pellatur fuga facti, quæ intenditur toto illo tem-
pore, donec durat perſecutio facinoroſi latitantis
aut fugientis, priusquam ſe recipiat ad locum ſe-
curitatis, quem petit, per *l. fur eſt. 3.* cum *l. quo de-
ſtinarit. 4. & l. ſive igitur. 5. ff. de furt.* Fugiens
ſiquidem judicium, videtur de juſtitia vel inno-
centia ſua diffidere, *c. oneratos. diſtinct. 84. & l.
13. ff. de cuſtod. reor.*
76 At, ſi delinquens in manuali facto non de-
prehendatur, ſed fugiendo forſan evadat cuſtodi-
am judicis, neque contra eum inſtituatur proceſſus
coram judice delicti, priusquam iſtud pernocte-
tur: captus poſtea ſub cautione fidejuſſoria e car-
ceribus relaxatur, *d. art. 9. lib. 2.* Landr. ibi: **Wenn
die Klage auf Handelung gebracht, oder mit Ur-
theln gefriſt wird, biß auf den andern Tag, um ei-
nen gefangenen Mann, ſo ſoll man ihn zu bürgen
geben. &c.** Chil. **König** *in proc. tit.* **vom peinlichen
Vorſtand.** *c. 47. in fin.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 107.
n. 19. & de proc. exec. d. P. 2. c. 3. n. 82.* ubi dicit,
cautionem fidejuſſoriam hoc caſu non requiri
majorem, quam quæ aſcendat ad valorem unius
Werigeldi.
77 2. Judicio criminali, antequam crimen per-
noctatum fuit, conſtituto atque formato, flagrans
delictum illico debet puniri, & homicida in fla-
granti crimine ſeu delicto manuali deprehenſus,
ſtatim decapitari, quando præſens eſt, ſecundum
gloſſ. *Germ. art. 35. lib. 2.* Landr. in verb. **die hand-
haffte That. &c.** ibi: **daß man keinen, ſo in handhaff-
ter That eingezogen wird, zu borgen thut, oder beta-
get, ſondern vertheilet ihn allzuhand.** *art. 55.* Landr.
lib. 1. ibi: **Begiebt ſich aber eine handhafftige That
von Dieberey oder Raube, da ein Mann mit be-
griffen wird; da mag man wohl um kieſen einen
Gograffen, zum minſten einen von dreyen Dörf-
fern, die da zu Gerichte gehen, und die ſollen die
That eilend richten, ob man des belehnten Rich-
ters zu hand nicht haben mag.** & *art. 66. d. l. 1.*
Landr. Chriſt. Zobel. *P. 4. differ. 19. n. 7. & in addit.
lit. ad d. art. 66. lit. B. circa fin. & d. art. 55. lit. D.*
ubi dicit, ſe vidiſſe, hoc de facto ita obſervari,
ac utrumque, tam occiſum quam homicidam,
uno tumulo ſepeliri. Si vero reus in flagranti 78
crimine deprehenſus copiam ſui non faciat, &
convincatur in termino de crimine, contumax
in continenti debet banniri, *art. 70. l. 1.* Landr.
verſ. **Wer um Ungerichte vor Gerichte beklaget
wird mit Geruffte, da er nicht gegenwärtig iſt,
und ehe es übernächtig wird: mag der Kläger
das Ungericht gezeugen ſelb ſiebend; man äch-
tet jenen, der es gethan hat allzuhand.** *& art.
lib. 3.* Landr. ubi dicitur: **Kömmt einer hinweg,
man ächtet ihn zuhand, alſo, daß man ihn in der
handhafftigen That geſehen, und beſchrieben ha-
be.** Matth. Coler. *d. dec. 107. n. 14.* Quæ tamen 79
aliter ſeſe habent in crimine pernoctato, **wenn
die That übernächtig worden.** etſi enim tum quo-
que in judicio criminali, **in gehegtem peinlichen
Hals-Gerichte,** adverſus ipſum procedatur; de-
prehenſus tamen continuo ad ſupplicium rapi
non poteſt, ſed prius legitime convinci de deli-
cto, ac poſtea demum condemnari debet, Matth.
Coler. *d. l.*

3. Si crimine nondum pernoctato propo- 80
natur accuſatio in judicio bannitorio, adverſus
reum contumaciter abſentem; ſtatim proceditur
ad bannum ſive proſcriptionem, **wird in die Acht
vertheilet biß auf Ehehaffte,** non ſervato juris or-
dine, nec termino legali comparendi conceſſo,
gloſſ. *art. 70. lib. 1.* Landr. in verbis: **allzuhand.**
ubi dicitur: **Wenn die Klage unvernachtet, und
die That handhafftig iſt, ſoll man das Recht zu
Hand, das iſt, deſſelbigen Tages noch für ſich gehen
laſſen, und darff die Klage nicht tagen, noch den
Beklagten über dreymal vierzehen Tagen vorge-
bieten.** gloſſ. **Weichbild** *art. 27.* §. **iſt aber die
Sache alſo.** *art. 131. & 114.* ubi gloſſ. verb. **handhaff-
tige That.** *in fin.* **Wenn aber das Ungerichte
nicht übernächtig, ob gleich der Beklagte nicht ge-
genwärtig iſt; ſo ächtet man den, der es gethan hat,
allzuhand, ſo ferne er deſſen alſo überzeuget wird,
durch den Ankläger.** Matth. Col. *P. 1. dec. 107. n. 26.
& dec. 108. n. 7.* Si vero crimine jam pernoctato ac- 81
cuſatio proponatur, non amplius contra ipſum
ſummarie & in continenti ad bannum aut legiti-
ma impedimenta procedi poteſt, ſed debet ſer-
vari legitimus ordo juris, quod citetur de 14. die-
bus ad 14. dies, tribus vicibus, vel hodie moribus
Saxonicis unica vice per citationem, continen-
tem terminum juris Saxonici, ſex nempe ſeptima-
narum ac trium dierum, **vollkommene Sächſiſche
Friſt,** prout uſus obſervat ſecundum additionem
in gloſſ. *art. 66. l. 1.* Landr. *lit. B. in fin. & art. 67. lit.
D.* ubi dicit gloſſ. **Wenn die Klage übernächtig,
und der Thäter entworden iſt, muß man ihn von
vierzehen Tagen zu vierzehen Tagen, allemahl ci-
tiren laſſen, und zu dreyen Gerichten beklagen.**
& addit, hoc ita practicari. **Weichb.** *art. 72.* ibi:
**Wird ein Mann verwundet, und kömmt nicht vor
zu klagen vor Nacht, und übernacht die Klage: man
ſoll ihm Tage dingen biß zum nechſten Ding.**
Matth. Coler. *P. 1. deciſ. 107. n. 26. & deciſ. 108.
n. 9.*

Ex hiſce tribus differentiis (omiſſis iis, quas 82
tradit gloſſ. *Germ. in art. 35.* verb. **die handhaffte
That,** *lib. 2.* Landr.) ſatis opinor, diverſitas judicii
ban-

bannitorii, delicto nondum pernoctato, pro more
83 conſueto conſtituti, eluceſcit. Quas priores tamen duas uſus ac obſervantia haud parum immutavit, ſiquidem nec captivus crimine jam pernoctato accuſatus & deprehenſus, ſemper ſub cautione e carcere eſt dimittendus, quod certe non fit, ſi præſumptiones contra ipſum militent, quo caſu neutiquam relaxari debet ſub fide juſſoribus, ut eſt *gloſſa* notabilis **Landr.** *lib. 3. art. 9.* in verb. **gehet ihm aber die Klage an den Leib.** *n. 8.* ibi: **Niemand wird zu Bürgen gegeben, man habe denn Vermuthung, daß er ſich des Klagens mit Recht erwehren möge.** Matth. Col. *d. dec. 107. n. 24.* nec in manuali facto deprehenſus, & incarceratus, antequam crimen pernoctaretur, perpetuo in carcere detinendus, ac nunquam ſub cautione ralaxandus eſt; cum id ipſum hodie fere ſit arbitrarium, & judici pro qualitate delicti & circumſtantiarum aliud diſponere liceat, Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 46. n. 10.* Matth. Col. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 88.* Nic. Reuſn. *lib. 3. conſil. 1. n. 29.*

84 Ac durum admodum foret, reum in flagranti crimine nondum pernoctato deprehenſum, illico condemnare atque punire, ac per id præcidere homicidæ vel alii delinquenti ſuas defenſiones, quæ juris naturæ ſunt, contra *l. ut vim. 3. ff. de juſt. & jur.* Quod nec leges Sax. a gloſſ. & Zobelio ad hunc finem allegatas probare, arbitratur Matth. Col. *de*
85 *proc. exec. P. 2. c. 3. n. 79. & ſeqq.* Dicit namque *art. 55. lib. 1.* **Landr.** ubi videtur deciſum, **daß man wider den, ſo auf handhaffter That begriffen wird, die That eylend richten ſoll,** loqui in caſu ſpeciali, furti videlicet & rapinæ, quando cum rebus furtivis, & in præda captis, deprehenditur fur, item latro, adeo, ut factum evidenter conſtet, nec aliqua tergiverſatione celari poſſit; indeque fieri, quod hiſce in terris, ubi viget jus Sax. etiamnum hodie contra fures & latrones ſummarie procedatur, non obſervato legitimo juris ordine: propter frequentiam ejusmodi delictorum, quæ pœnæ celeri-
86 tatem merentur, *l. aut facta. 16. §. ult. ff. de pœn.* Articulus vero 66. *lib. 1.* **Landr.** inquit Coler. *d. c. 3. n. 79. in fin.* loquitur generaliter de criminoſis quibuscunque in manuali facto deprehenſis; nihil vero aliud decidit, quam quod talis ſit includendus compedibus, neque dimittendus ſub fideijuſſoribus, ſicuti manifeſte hoc probatur ibidem: **man ſoll ihn nicht zu bürgen geben, ſondern vor Gerichte ſtellen, und ſoll ihn der Kläger ſelb ſiebende überzeugen. ꝛc.** Quantumvis itaque homicida in facto manuali fuerit deprehenſus; attamen quia ipſi poſſunt competere exceptiones neceſſariæ defenſionis, iniquiſſimum eſſet, talem continuo ad ſupplicium rapi: ſed prius legitime convinci de delicto, ac poſtea condemnari eum oportet. Idque in practica hodie obſervari, teſtatur Matth. Col. *de proc. exec. d. P. 2. c. 3. n. 81.*

87 Remanet itaque hodie unicus ille finis & effectus judicii bannitorii, **des Acht-Gerichts, ſo in übernächtigen Thaten peinlichen geheget wird,** quod nempe reus fugitivus, ordine juris, quod alias terminum legalem citationi inſeri jubet, non obſervato, eo ipſo die, quo in facto manuali vel fuga deprehenditur, ac nondum effluxis 24. horis a crimine perpetrato, ſtatim banniri queat in legitimum
88 impedimentum, **Weichb.** *art. 38. in gloſſ.* Proceſſus namque judicii bannitorii in flagranti crimine, ſi interdiu, vel de nocte proponatur accuſatio, vel ab occiſi hæredibus, vel a judicis officiali, etiamnum hodie talis eſt, ut reus citetur ad domum oretenus, ſi invenitur, vel publico edicto ad comparendum craſtino, vel etiam eo ipſo die, certa hora determinata, ad videndum, quomodo occiſum cadaver producatur in judicio, ejusque nomine adverſus ſe procedatur. Qui ſi ſe contumaciter abſentaverit, ſtatim proceditur ad bannum ſive proſcriptionem, hoc eſt, **wird in die Acht vertheilet, biß auf die Ehehafft.** Matth. Col. *P. 1. dec. 108. n. 7.* quod tamen extra judicium hoc bannitorium neutiquam fieri poteſt, niſi citatio legitima, terminum continens legalem juris Sax. præceſſerit. Quin & hoc ſpeciale eſt, quod citatio hoc caſu 89
in loco homicidii commiſſi ſolummodo affigatur; quum alias ordine juris ſervato reus abſens per edicta, in tribus diſtinctis locis diverſæ jurisdictionis, diverſorumque dominorum publice affixa, in cauſis criminalibus citari debeat.

Nihilominus tamen tanti videtur momenti 90
ad proſcriptionem accelerandam effectus hic unicus, ut vel ob eum ſolum judicium hoc bannitorium neutiquam intermitti debeat, modo concurrant omnia requiſita, ad illud neceſſaria. Nam de jure Sax. ut locum habeat judicium ejusmodi Bannitorium, **ein ſolch Acht-Gerichte,** requiritur

Q. 6. Quando locum habeat judicium bannitorium, **das Acht-Gerichte,** *quæq; ejusdem ſint requiſita?*

Primo, reum deprehenſum eſſe in flagranti 91
crimine, **daß der Ubelthäter auf handhaffter friſcher That betroffen.** vel ad minus, **daß die Klage in continenti geſchehen, und nicht übernächtig worden ſey.** De priori, nempe ut reus in crimine flagranti ſeu facto manuali ſit deprehenſus, loquitur gloſſ. **Landr.** *lib. 3. art. 35.* in pr. **Wer in handhaffter That eingezogen wird, den urtheilet man alſzuhand.** *& art. 55. & 66. l. 1.* **Landr.** *art. 9. §. 1.* **bricht aber.** *l. 3.* **Landr.** ubi dicitur: **Wenn ein Mann in handhaffter That gefangen wird, ſo richtet man wohl über ihn binnen Frieden.** Matth. Col. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 77. & P. 1. dec. 107. n. 5. & dec. 108. n. 10.* Chriſtoph. Zobel. *P. 4. differ. 19. n. 7.* Paul. Matth. Wehner. *in pract. obſerv. vocab.* **Acht-Gericht.** *verſ. primo reum.*

In facto autem manuali, **in handhaffter That,** 92
(quod vocabulum inde videtur promanaſſe, **daß einem Manne alſo zugehafftet iſt, als ob ihm das an der Hand hänget,** Paul. Matth. Wehner. *in pract. obſerv.* verb. **handhaffte That.**) dicitur deprehendi, qui vel in ipſo facto, aut etiam fuga facti reperitur & capitur, dum eum perſequitur familia judicis, & priusquam delinquens ſe recipiat ad locum ſecuritatis, quem petit, *arg. l. fur eſt. 3. in fin. l. quo deſtinarit. 4. & l. ſive igitur. 5. ff. de furt.* Bart. *in l. 1. ff. de receptat.* Ang. *in l. ſed etſi. 25. §. perinde. ff. de petit. hered.* Nam fugiens videtur de ſua juſtitia vel innocentia diffidere, *c. oneratos. diſtinct. 84. l. in eos. 13. ff. de cuſt. & exhib. reor.* Hancque 93
explicationem deprehenſionis in facto manuali, diſertis verbis probat *art. 35. l. 2.* **Landr.** *in pr.* ubi dicitur: **Die handhaffte That iſt das, ſo man einen Mann begreiffet in der That, oder in der Flucht der That, oder daß er Dieberey oder Raub in ſeinen Gewehren hätte, da er ſelbſt den Schlüſſel zu trüge an ſeiner Seiten.** Matth. Col. *d. l.* Quin & ſi gladius & arma in manibus delinquentis reperiantur, & ita captus in judicium adducatur, in flagranti crimine ſeu facto manuali deprehenſus etiam dicitur, **Weichb.** *art. 114.* Matth. Col. *d. P. 1.*

dec.

Digitized by Google

dec.107. Paul. Matth. Wehner. *in pr. obſerv.* verb. handhaffte That.

94 De poſteriori vero, ſi accuſatio in continenti, antequam crimen pernoctaretur, facta fuerit, extat clarus textus in *art. 70. §. fin. lib. 1.* Landrecht. ubi dicitur: Wer um Ungerichte vor Gerichte beklagt wird, mit Geruffte, da er nicht gegenwärtig iſt, und ehe es übernächtig wird: mag der Kläger das Ungerichte gezeugen ſelb ſiebend; man ächtet jenen, der es gethan hat, alſzuhand. Matth. Coler. *de proc. exec. d. P. 2. c. 3. n. 77. & P. 1. dec. 108. n. 10.* Paul. Matth. Wehner. *d. vocab.* Achtgerichte. *& vocab.* handhaffte That.

95 Ex hiſce juris Saxon. textibus manifeſtum redditur, alterutrum horum requiſitorum ad judicium bannitorium ſufficere, ut vel reus in facto manuali deprehenſus, vel abſente eo accuſatio, antequam crimen pernoctaretur, inſtituta fuerit: quæ ſententia etiam placet Matth. Col. & Paul. Matth. Wehner. *dd. locis.*

96 Sed practica hodierna præciſe poſterius requirit, ac bannitorium judicium tum demum admittit, ſi illud formatum, & accuſatio propoſita fuerit, antequam crimen pernoctatum eſt; ut ſic hodie in judicio bannitorio plane conſiderari non debeat, an reus in facto manuali fuerit deprehenſus.

“ Quinimo hodierna fori Saxonici conſuetudo id
“ ipſum adeo immutavit, ut judicio bannitorio lo-
“ cus ſolummodo detur, ſi reus abſens fuerit: nam
“ eo deprehenſo, & in judicium deducto, judicium
“ bannitorium ceſſat, etiamſi crimen nondum ſit
“ pernoctatum: quod probe notandum.

97 Dicitur autem crimen pernoctatum, eine übernächtige That, horis viginti quatuor a crimine perpetrato præterlapſis, *art. 57. lib. 1.* Landrecht. verb. binnen Tag und Nacht. Proinde ſi hodie hora decima antemeridiana, vel horis ſubſequentibus pomeridianis homicidium perpetretur, craſtino die ſequenti, hora nona judicium hoc bannitorium jure poterit haberi, quia horæ 24. a delicto commiſſo nondum effluxerunt; licet nox intervenerit.

Id quod haud ſemel hic Lipſiæ practicatum memini.

98 *Secundo* conſtare debet de corpore delicti perpetrati, quod illud revera commiſſum ſit, *l. 1. §. illud.* & ibi Bartol. *ff. ad SCtum Syl.* Nam pro nonnotoriis criminibus judicium bannitorium haud haberi debet, Matth. Coler. *P. 1. deciſ. 108. n. 12.* Paul. Matth. Wehner. *in pract. obſerv. vocab.* Achtgerichte. *verſ. deinde ut tale. &c.* Cujus rei ratio hæc eſſe poteſt, quod formato ſeu conſtituto judicio hoc adverſus reum, ſtatim executio intendatur de jure Saxonico, ut ſentit Chriſtoph. Zobel. *in addit. lat. ad art. 66. lit. B. circa fin. lib. 1* Landr. *& art. 9. lit. F. l. 2.* Landr. quod jure haudquaquam fieri poteſt, niſi de crimine commiſſo certo conſtiterit.

99 Ideoque Angel. Aretin. *in tract. maleſic.* verb. *fama publica. n. 108.* exiſtimat, judicem maleficio quopiam commiſſo, debere ad locum mittere, pro reportanda fide, an maleficium commiſſum ſit, & ſi aliter proceſſerit, teneri in ſyndicatu. vid. Hippol. de Marſil. *vol. 2. conſ. 134. n. 1. & 2. & vol. 1. conſ. 8. n. 1. & conſ. 2. n. 34.* Hinc & moribus receptum, ut ad judicis informationem de homicidio commiſſo, ipſum cadaver occiſum, vel ſignum aliquod, veluti particula ex veſte occiſi hominis ſanguine conſperſa, vulgo ein Leib-Zeichen, in judicio producatur, Matth. Col. *P. 1. dec. 108. n. 7.* Quorum tamen neutrum eſt neceſſarium, ſi ex inſpectione vulneris juſta atque legitima, (de qua dictum ſupra *P. 1 qu. 26.*) de ejusdem lethalitate & corpore delicti judici certo conſtiterit.

100 *Tertio* non ſufficit, crimen certo fuiſſe perpetratum, ad hoc, ut jure Sax. locum habeat judicium bannitorium: ſed & crimen illud taliter qualificatum eſſe debet, ut mereatur pœnam ultimi ſupplicii, Weichb. *art. 38.* Paul. Matth. Wehner. *in obſerv. pr. vocab.* Achtgerichte. *verſ. deinde ut tale.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 10.* Etenim in cauſis criminalibus, in quibus non agitur ad pœnam mortis, bannitorium judicium locum non habere, notiſſimum eſt: quippe in quibus nec ad bannum ſeu proſcriptionem proceditur. vide infra *quæſt. 140. n 52.* Proinde ſi ex circumſtantiis & qualitatibus delicti judex animadvertat, reum, quantumvis de crimine confeſſum, aut convictum, mortis ſupplicio affici non poſſe: veluti, ſi exceptione defenſionis, vel moderaminis inculpatæ tutelæ ſe tueri queat; haudquaquam judicio bannitorio locus erit.

101 *Prout non modo in Elect. Sax. Scabinatu ſæpius reſponſum ſcio: ſed & in caſu ejusmodi Jenenſes pariter pronunciarunt Franc. a* Kärſtenbrock: Wenn nun gleich dieſe Sache ſeiner Natur, Art und Eigenſchafft nach, peinlich iſt: So werden doch diſſfalls die hochnothpeinlichen Hals-Gerichte zu hegen, billig eingeſtellet, W. R. W. *M. Mart. A. 1598.*

102 *Quarto* requiritur etiam, ut judex certus ſit de criminis autore ſeu delinquente. Nec enim bannitorium judicium formari poterit, ſi reus criminis perpetrati ignoretur, qui propterea nec citari, nec banniri poteſt: ceſſante vero proſcriptione ſeu banno, ceu fine & effectu bannitorii judicii, utique nec judicio huic locus erit.

103 Quo & reſpicit illud juris Saxon. bannitorium nempe judicium non habere locum, niſi adverſus reum in flagranti crimine deprehenſum, *art. 55. & 66. lib. 1.* Landr. gloſſ. *in art. 35 lib. 2.* Landr. quod etiamnum hodie verum eſſe arbitror, quatenus in crimine flagranti ſeu facto manuali deprehenſus dicitur is, de quo certe conſtat, quod delictum perpetrarit; etiamſi captus non fuerit, ſed in fuga perſeveraverit.

104 Sufficit tamen, ſi de reo conſtet quoad ipſius perſonam, licet nomen ignoretur. Quia enim in citatione affixa delinquens ex qualitatibus corporis & veſtitu deſcribi poteſt, non certe video, quare adverſus eundem bannum inſtitui, & judicium bannitorium formari nequeat.

Id quod hic Lipſiæ ante aliquot annos factum ſcio.

105 Ne autem contra hæc requiſita peccetur, judex ante conſtitutionem judicii bannitorii, præmiſſa inquiſitione generali atque ſummaria, ſingulas quasque circumſtantias, tam ipſum delictum, quam perſonam delinquentem concernentes, exacte ponderare debet: num ſcilicet ejusmodi crimen, quod abſque dubio mortis ſupplicium mereatur, perpetratum, reusque criminis hujus certus ſit, nec ulla exceptione a pœna mortis ordinaria ſeſe liberare queat. Quibus ex inquiſitione generali cognitis, ad proceſſum judicii bannitorii tuto devenire licet.

106 *Quinto* denique ad hoc, ut judicio bannitorio locus ſit, requiritur etiam abſentia rei fugitivi. Etenim ſi ſtatim, antequam crimen pernoctaretur, is captus & incarceratus fuerit, haudquaquam judicium hoc bannitorium conſtitui ac haberi debet; Quia namque ſolum adverſus contumaciter abſen-

Digitized by Google

abſentem ad bannum ſive proſcriptionem procedidur; utique nec bannitorium judicium, cujus effectus unicus eſt acceleratio proſcriptionis, ut antea dixi *n. 87. 88.* alio caſu, quam ſi reus latitet, locum habebit; Quare, reo incarcerato, inquiſitorie potius adverſus ipſum procedi, & bannitorium judicium usque ad condemnationem & executionem mortis pœnæ, differri debet.

Prout in foro Sax. quotidie practicari videmus.

107 Quo & hunc caſum refero: Si reus per defenſorem, exhibito tamen mandato, in judicio compareat, delictum confiteatur, & ad defenſionem deducendam ſe offerat, ac ſalvum petat conductum. Quia enim pro contumace is neutiquam habendus eſt, non immerito judicium bannitorium, quod non niſi adverſus abſentem & contumacem locum ſibi vendicat, hoc caſu ceſſabit: præſertim cum ex defenſione allegata dubius reddatur judex, num ad pœnam mortis devenire poterit, nec ne: quod & ſanctioni Carolinæ conſentaneum eſt in *art. 87. Ord. crim.*

108 Hæc ſunt requiſita ad judicium bannitorium maximopere neceſſaria, quorum alterutro deficiente, ad proceſſum hujus judicii haud deveniendum eſt: concurrentibus autem iis omnibus, ambigendum non erit, quin bannitorium hocce judicium, **das Acht-Gerichte**, conſtitui ac haberi debeat.

Id quod in crimine homicidii nondum pernoctato quotidie practicari ſolet.

Q. 7. An in judicio bannitorio proclamatio rei, das Zetter-Geſchrey, omitti queat?

109 Cæterum hic duo quæri ſolent, quorum deciſio adhuc reſtat. 1. *An in judicio bannitorio clamor violentiæ uſitatus, ſeu proclamatio rei,* **das gewöhnliche Zetter-Geſchrey, oder das Beſchreyen des Ubelthäters**, *ad interceſſionem cognatorum & propinquorum rei fugitivi, omitti queat?* de quo ſæpius dubi-

110 tatum memini. Etſi enim de jure communi, evidentia patrati criminis clamore accuſatoris non indigeat, *c. evidentia. 9. X. de accuſ.* jure tamen Sax. & moribus noſtris haud minima ſolennitas eſt judicii bannitorii, ut accuſatio cum clamore accuſatoris vel præconis, **des Blutſchreyers**, inſtituatur. Unde ſequi videtur, hanc proclamationem ceu ſolenne quoddam requiſitum judicii hujus omitti non poſſe.

111 Attamen contrarium placuit Scabinis Lipſienſibus, ſæpe hunc in modum pronunciantibus: **daß das Zetter-Geſchrey billig eingeſtellet werde.** Etenim, quia per hunc violentiæ clamorem non ſolum ipſius rei, ſed & ejusdem propinquorum totiusque familiæ fama & opinio multum gravatur, & dedecore maculaque afficitur, ut in ſimili loquuntur JCti *in l. 2. §. 2. & l. miles. 11. §. 3. ff. ad L. Jul. de adult.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 17.* ſiquidem ignominia, quæ contigit alicui, non pertinet ſolum ad ipſius inculpati & accuſati infamiam, ſed & ad dolorem injuriamque liberorum ipſius, *l. 1. & 2. ff. de liber. cauſ.* Bartol. *in l. L. Cornel. ff. de injur.* æquiſſimum videtur, in gratiam & favorem propinquorum hanc proclamationem differri. A quo alienus haud eſt Imp. Carolus V. morem judiciorum obſervari jubens, *in Ord. crim. art. 87.* Paul. Matth. Wehner. *in pract. obſerv. vocab.* **Acht-Gerichte.**

Nec obſtat, quod requiſita ſolennia de ſubſtantia alicujus rei ſint, nec omitti queant; *ſiquidem* hoc caſu proclamatio ſeu diffamatio rei, **das Zetter-Geſchrey**, non plane omittitur, ſed ſolum differtur usque ad executionem pœnæ, vel declarationem banni, ſi reus in fuga perſeveraverit; quod & verba Scabinorum, (**noch zur Zeit eingeſtellet.**) luculenter innuunt. 112

2. Quæritur, *an judicium hoc bannitorium ſalvo proceſſu criminali plane intermitti poſſit?* Certum equidem eſt, quod judicio bannitorio neglecto ac crimine pernoctato, nihilominus delinquenti poſtea deprehenſo & capto, ultimum ſupplicium irrogari, vel adverſus ipſum abſentem ad bannum ſeu proſcriptionem, juris tamen ordine ſervato, procedi queat. 113

Q. 8. An judicium bannitorium ſalvo proceſſu criminali plane intermitti poſſit?

Attamen, quia per judicium bannitorium proceſſus banni adverſus abſentem multum acceleratur, ut dixi ſupra *n. 87. & 88.* publice intereſt, hoc judicium conſtitui ac haberi: tantumque abeſt, arbitrio judicis hoc relinqui, ut vel ob ſolum terrorem, qui per id aliis incutitur, eosque a ſimilibus delictis detinet, judicium hoc neutiquam intermitti debeat. 114

Veluti etiam reſpondimus Prætori Lipſ. in caſu homicidii in nundinis perpetrati; ubi petitioni propinquorum homicidæ tanto minus indulgendum putavimus, quanto magis hominum frequentia in nundinis tum conſiderabatur, ob quam neutiquam a ſolennibus in foro Sax. publicitus receptis recedendum eſſet. M. Oct. A. 1629. 115

Quin nec ad Principis cujusdam, tum temporis in Academia Lipſ. ſtudiis incumbentis, interceſſionem, Senatum Lipſ. ante aliquot annos ab obſervantia judicii bannitorii recedere voluiſſe, percepi. 116

QUÆSTIO CXXXVII.

De Executione Pœnarum, ejusque forma & Proceſſu.

SUMMARIA.

1. *Executio facienda non eſt, juris ordine prætermiſſo.*
2. *Executio ultimi ſupplicii regulariter differenda non eſt, & quare, n. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10.*
11. *Quod tamen quandoque fallit, veluti ob inquiſitionem de graviori crimine, n. 12.*
13. *Vel ob metum tumultus, qui alias etiam cauſam accelerandi pœnam præbet, n. 14.*
15. *Sicuti & ob falſi crimen teſtibus objectum, n. 16.*
17. *Item, ob rationes domino prius reddendas.*
18. *Aut ſi Princeps quem ſeveriori pœna affici juſſerit.*
19. *Vel quo conſocii criminis manifeſtentur.*
20. *Nec non in crimine adulterii.*
21. *In muliere prægnante differenda quoque executio eſt.*
22. *Poſt partum editum mulier non niſi exactis ſex ſeptimanis ad ſupplicium trahitur, n. 29.*
23. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
24. *Quod & verum eſt, ſi de impragnatione dubitetur.*
25. *Sententia Scab. Lipſ. n. 26. 30.*
27. *Idemque obtinet in omnibus indifferenter pœnis corporalibus.*
28. *Reſponſum Scab. Lipſ.*
31. *Differenda quoque eſt pœna corporalis ægroto irroganda, usque dum reconvaleſcat.*

32. *Sen-*

32. Sententia Scab. Lipſ. n. 33.
34. Secus in pœnis ultimi ſupplicii.
35. Pœna executio reo denuncianda eſt, & quando, n. 36. 37. 38.
39. Per triduum ante executionem reus in tolerabili cuſtodia detinendus, nec cognatis ſuis aditus ad ipſum eſt denegandus.
40. Officium miniſtrorum Eccleſiæ reo aſſiſtentium, n. 41.
42. Per triduum iſtud reus cibo potuque ſuaviori eſt paſcendus.
43. Non tamen inebriandus, n. 44.
45. Fuſtigatio non debet ante executionem neceſſario intimari reo.
46. Quid faciendum, ſi reus ad mortem condemnatus nolit pœnitere, peccata confiteri, & ad gratiam Dei confugere, n. 47.
48. Sententia Scab. Lipſ.
49. Carnifex officium ſuum peragens non peccat, n. 50. 51.
52. Carnifex qualis eſſe debeat.
53. Carnifice deficiente, judex aliquem cogere poteſt, ut ſit executor.
54. Quandoque unus ex facinoroſis reis ad exequendum cogi poteſt.
55. Officium carnificis famoſum eſt, n. 56. 57.
58. Hodie ex opinione hominum carnifices aliqua macula laborant.
59. Sententia Scab. Lipſ.
60. Actus executionis quomodo debeat expediri a carnifice, n. 61. 62. 63.
64. Judex cum aſſeſſoribus interſit actui executionis.
65. Non etiam Princeps & Magiſtratus ſuperior.
66. Tutus ſit carnifex ab omni auſu populi temerario.
67. Pœna carnificis executionem non recte peragentis.
68. Sententia Scab. Lipſ.
69. Cadavera punitorum debent ſepeliri.
70. Quod tamen quandoque fallit, ut in pœna ſuſpendii & rotæ. &c. n. 71.
72. Cadavera punitorum recte conceduntur medicis ad anatomiam, n. 73. 75.
74. Modo Princeps conſentiat.
76. Sententia Scab. Lipſ.

1 CONſtitutionem judicii criminalis ſubſequitur
ſecundo ipſa Executio Pœnarum:
quæ ſicut facienda non eſt juris ordine prætermiſſo, *l. ſi cum nulla. 58. ff. de re judic.* Vant. *de nullit. tit. de nullit. ex defect. proceſſ. n. 49.* ita nec ſicco pede prætereunda & negligenda ſunt, quæ circa eam potiſſimum ex jure & conſuetudine notanda veniunt.

2 Quorum PRIMUM eſt, ne executio ultimi
ſupplicii regulariter differatur, ſed ut ad effectum
3 ſtatim perducatur. Inter alios namque litium
criminalium abuſus, de quibus agit Auct. *Diſcurſ.*
vom Juſtitienwerck. *p. 56. §.* es werden aber noch
gröſſere Mängel bey dem Proceß in criminal- und
peinlichen Sachen befunden. haud minimus certe eſt, quod magiſtratus ac judices executionem ſæpius differentes, miſeros reos ad mortis ſupplicium jam condemnatos, carcere longiori macerant atque excruciant; qui ſcire deberent, majorem eſſe pœnam ſtare in vinculis, quam laborare in agro aut opere publico, Barth. Roder. Calder. *in man. jud. c. 1. n. 14.* licet quis aureis compedibus adſtrictus eſſet, juxta illud Surd.

Scilicet eſt aliquid generoſo carcere claudi,
Et juvat aurata compede poſſe frui.

ut refert Ventur. de Valent. *in partb. litig. lib. 1. c. 14. n. 30.* Ac ſi mors minus pœnæ, quam mora mortis habet, ut inquit Ovid. certe vix negari poterit, duplici pœna affici reos, qui ad mortis ſupplicium jam condemnati, in carceris longioris ſqualore illud timent atque expectant, quod nec ſe effugere poſſe vident, non magis, quam fugere, qui carcerum cuſtodia coërcentur, Ant.
4 Fab. *l. 9. C. tit. 22.* Unde rectiſſime dixit Seneca *l. 2. de benefic. c. 5.* *Acerbiſſima crudelitas eſt, quæ trahit pœnam, & miſericordia genus eſt, cito occidere: quia tormentum ultimum finem ſui ſecum affert; quod antecedit tempus, maxima ſupplicii futuri pars eſt. &c.*

5 Hocque ipſum jamdudum prohibuit Imper. Conſtantinus *in l. cum reis. 18. C. de pœn.* cujus verba ſunt: *Cum reis manifeſta probatione convictis ſpatium temporis ante ſententiam datur, facultas ſupplicandi, vel quibusdam malignis artibus tam præſidum, quam officialium, pœnas evitandi, crimino-ſiſſimis patet. Cum & in homicidii crimine & in aliis detectis gravioribus cauſis ultio differenda non ſit. &c.* & verbis clarioribus Imp. Grat. Valent. & Theodoſ. *in l. 5. C. de cuſtod. reor.* inquientes: *De his, quos tenet carcer incluſos, id aperta definitione ſancimus, ut aut convictos velox pœna ſubducat, aut liberandos cuſtodia diuturna non maceret.*

Nec mora executionis, longioreque proceſſu 6
& carcere divexari eum, qui crimen admiſit, & condemnatus eſt, reipublicæ admittit intereſſe, Ant. Fab. *l. 9. C. tit. 22.* Bonifac. de Vitalin. *tit. de carcer. n. 2.* ſiquidem per ejusmodi dilationem executionis occaſio & anſa datur condemnatis, quærendi viam ac rationem, qua vel fuga arrepta, vel carcere effracto, vel morte violenta adſcita, aliove modo pœnam effugere & eludere poſſint,
juxta *d. l. 18. C. de pœn.* Quin & per mortem per- 7
ſonæ condemnatæ, citra ipſius culpam intervenientem, executio ſententiæ poſtea plane irrita fieri poteſt: cum tamen reipublicæ nihil magis interſit, quam ſontes pœnas promeritas publice luere, *l. ita vulneratus. 5. §. quod ſi quis. ff. ad L. Aquil.* ut ſcilicet pœna unius ſit metus multorum, *l. 1. C. repetund.* & ne quis temere ad maleficia proſiliat, *l. ſi operis. 14. C. de pœn.*

Verſatur quoque reipublicæ intereſſe in hoc, 8
quod fiſcus immodicis ſumptibus in ſuſtentandum & cuſtodiendum reum captivum erogandis, diutius gravetur, a quo tamen onere per accelerationem executionis facillime liberari poterit. Ac ſi aliæ rationes, dilationem executionis prohibentes, prorſus deſint, vel hæc unica ſufficere poſſet, ne carcer, qui ad cuſtodiam repertus, ob illam diuturniorem detentionem, in cruciatum & pœnam abeat, contra *l. 8. §. 9. ff. de pœn.*

Adeoque non modo favor rei condemnati, ſed 9
& publica utilitas dilationem executionis prohibet, a qua merito quilibet judex pius ac prudens juſtitiæque amans abſtinere debet, Hering. *de fidejuſſ. c. 1. n. 1.* Proſp. Farinac. *in prax. crim. l. 1. tit. 4. qu. 27. n. 98.* Vent. de Val. *in partb. litig. lib. 2. c.*
12. n. 19. maxime in cauſa rebellionis, & quando 10
exemplum in aliorum terrorem, in manifeſtos latrones & ſeductores populi ſtatuendum, *l. 6. §. 8. ff. de injuſt. rupt.* Quo caſu etiam judex non per inter-

Digitized by Google

intervalla, ſed ſimul & ſemel, ut quaſi uno ictu
omnes aſſeclæ, & imprimis rebellionis autores &
capita tollantur, executionem inſtituere debet;
ne cunctando malum latius ſerpat, neve repetita
conjuratione, reſpublica in majus diſcrimen adducatur, *Rec. Imper. de A. 1526.* §. es ſoll ſich. *verſ.* diejenigen. Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 5. lit. C. verſ. & hac.*

Q. 1. Quando & quibus ex cauſis executio pœnæ ſit differenda?

11 Dixi tamen, *regulariter* executionem ultimi
ſupplicii differendam non eſſe. Plures ſiquidem
caſus accidere, variorumque factorum qualitates,
perſonarum conditiones, aliæque circumſtantiæ
& cauſæ occurrere poſſunt, quæ accelerationem
pœnæ multum impediunt, etiamſi reus ad mor-
12 tem jam condemnatus fuerit. Veluti ſi ob accu-
ſationem, vel inquiſitionem de graviori crimine
adverſus reum inſtituendam, executio ſit ſuſpen-
denda, donec de illo quoque cognitum fuerit, *l. 11.*
§. Celſus. ad L. Aquil. Lud. Roman. *ſing. 256.* pro-
13 ut quotidie hoc practicatur. Aut ſi reorum po-
tentia, metus alicujus tumultus, vel clamor inter-
veniens executionem pœnæ in commodius rejici
tempus ſuadeat, Lud. Carer. *in pract. crim tit. de
homic. §. circa itaqu. n. 16.* Nam pœnæ, teſte Pla-
tone, ſunt inſtar pharmacorum, quæ non adhiben-
tur, quando res ita videntur deſperatæ, ut curari
non poſſint, vel ejuſmodi tempora incidant, quæ
judicia ordinaria reſpuunt, Autor anonym. *in diſp.*
14 *de jur. princ. th. 48. lit. B.* Sicuti & vice verſa pœna
nonnunquam, evitandi tumultus cauſa accelera-
tur, quæ alioquin eſſet differenda, *l. 6. §. 6. ff. de in-
juſt. rupt.* Auguſt. *ad Angel. Aret. de malef.* verb.
& ibi caput a ſpatulis. verſ. quæro. n. 36. quam ob
cauſam etiam aliquando rei nocentes puniuntur
abſque ſtrepitu & ordinario proceſſu, Auth. *diſp.
de jur. princ. d. th. 48. lit. C.*
15 Similiter quoque differenda eſt executio ob
falſi crimen, teſtibus, qui in illa cauſa capitali de-
poſuerunt, objectum, donec ſuper hac exceptione
fuerit cognitum; quia ſi teſtes de falſo fuerint
convicti, ſimul quoque de condemnati innocen-
tia appareret, *l. ſi docueris. 9. C. ad L. Corn. de falſ.*
16 *l. 1. C. de his, qui accuſ.* Niſi ſupereſſent tot alii te-
ſtes, qui ſufficerent ad probandum delictum con-
tra reum; aut reo ipſi imputari poſſit, quod nimis
ſero oppoſuerit hanc exceptionem, *l. petenda. 6.
C. de temp. in integr. l. nemo. 3. C. de temp.* Quam-
vis æquius ſit, reum, licet ſero; talem exceptionem
opponentem, audire, Ang. Aret. *in tr. malef.* verb.
incboata. verſ. eſt etiam. n. 17. & ſeqq. & verb. *com-
parent. verſ. quid ſi dicat. n. 20.* Lud. Car. *in pract.
crim. tit. de homic.* § *circa itaque ſecundum. n. 19.*
quippe cum & audiendus ſit executione ſuſpen-
ſa, ſi innocentiam ſuam adhuc deducere velit,
poſtquam crimen confeſſus, & jam condemnatus
fuerit, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de accuſ. n. 12.
verſ. ſed etiam. &c.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 55.
n. 18.*
17 Brevis quoque dilatio bidui aut tridui, conce-
denda eſt reo damnato, ob rationes domino ſuo
prius reddendas, quibus niſi redditis, dominus ir-
reparabile incurreret damnum, *l. 1.* ubi Bart. &
Bald. *C. de bon. proſcript.* quod tamen nemo ex
culpa aliena pati debet: niſi ipſemet dominus
fuerit in mora exigendi rationes, cum bene po-
tuerit; & appareat de fraude rationes exigentis,
animo differendæ executionis; ac niſi ſubſit timor
evaſionis e carcere, aut alterius ſcandali, Jul. Clar.
in pract §. ult. qu 97. n. 1. Petr. Theod. *d. diſp. 10.*
18 *th. 5. lit. E.* Aut etiam, ſi Princeps quem ſeve-
riori pœna, quam quæ jure & more regionis
impoſita delicto, afficere juſſerit; Quo caſu ju-
dex executionem differre debet ad triginta dies,
expectaturus mitigationem, *l. 20. C. de pœn.* Jul.
Clar. *d. qu. 97. n. 3.* Lud. Carer. *d. §. circa itaque ſe-
cundum. n. 19.*
Pariter & differenda eſt executio pœnæ, ob ne- 19
ceſſitatem indagandi conſocios delicti, *l. qui ulti-
mo. ff. de pœn.* Ludov. Carer. *d. l. n. 33.* quod acci-
dit in criminibus a pluribus ſimul commiſſis, ob
evidentiorem & faciliorem illius probationem.
Quo caſu executio pœnæ adverſus unam perſo-
nam tamdiu ſuſpendi ſolet, donec alterius fugiti-
væ copia haberi poſſit, ut ambæ ſimul confronta-
ri queant.

Sæpius in hunc modum pronunciantibus Scabinis: Es wird
aber gleichwohl die *Execution* ſolcher Straffe ſo lan-
ge, biß *N. N.* auch zu hafften gebracht, und mit dem
Gefangenen *confrontiret* worden, billig eingeſtellet,
V. R. W.

Inprimis vero hoc obtinet in crimine adulte- 20
rii. Licet enim reus hoc confeſſus, & ad mor-
tis ſupplicium condemnatus fuerit; neutiquam ta-
men is ſupplicio affici poteſt, niſi & alterius cor-
rei adſit confeſſio, Hartm. Piſtor, *P. 2. qu. 52.* Dan.
Moller. *l 2. ſemeſtr. 37.*
Quare ſi coadulter abſens & fugitivus ſit, exe-
cutio differenda eſt, donec copia ejus haberi, &
confrontatio fieri queat; aut etiam in fuga perſe-
verans, in bannum legitimo modo declaratus ſeu
proſcriptus fuerit: prout dixi ſupra *P. 2. q. 60.*
Hiſce ergo aliiſque caſibus, quorum dijudica- 21
tio arbitrio & diſcretioni judicis prudentis com-
mittitur, executio pœnæ differri debet. Quod &
merito obtinet in muliere rea prægnante, quæ
nullo modo ſupplicio ſupponenda, ſed ob fœtum
expectandum, executio pœnæ ſuſpendenda eſt,
donec pariat: ſive pœna mortis, ſive alia corpo-
ris afflictiva ei fuerit dictata, *l. 3. ff. de pœn. l. 18. ff.
de ſtat. hom.* ne ſcilicet innocens partus cum no-
cente matre extinguatur & pereat, Jul. Clar. *in
pract §. ult. qu. 97. n. 5* Lud. Carer. *in pract. crim.
tit. de homic. §. circa itaque ſecundum. n. 22.*
Quin & poſt partum editum mulier ad pœnam 22
corporalem damnata, non niſi exactis ſex ſeptima-
nis, nach gehaltenen Sechswochen, ad ſupplicium
trahitur; quo temporis ſpatio elapſo, vires illam
recuperaſſe veriſimile eſt, ita ut hanc pœnam ſine
periculo mortis ſuſtinere queat, Petr. Theodor. *in
colleg. crim. diſp. 10. th. 5. lit. F.* Licet namque puer-
pera dicatur ſana & integræ valetudinis, *l. quari-
tur. 14. §. 2. ff. de ædil. edict.* attamen quia debili
adhuc eſt corpore; & facillime fieri poſſet, ut par-
tus recens editus ob nutrimenti & lactis materni
corruptionem periret: non immerito per id tem-
pus fuſtigatio differri, ac poſtea ita attemperari
debet, ne per eam alimenta infanti ſubtrahantur.

Quotidie ita reſpondentibus Scabinis: So wird *N. N.* ſol- 23
cher ihrer Verbrechung wegen, mit Staupen-Schlä-
gen des Landes ewig billig verwieſen. Dieweil aber
die Vettel ſchwangers Leibes iſt, ſo wird die *Execution*
ſolcher Leibes-Straffe, biß ſie des Kindes geneſen, und
ihre Sechswochen um ſeyn, billig eingeſtellet; und
folgends dermaſſen verrichtet, daß dem Kinde, da ſie
es ſelbſten nehren wird, an ſeiner Nahrung kein Ab-
bruch geſchehe, V. R. W.

Hicque ſtylus pronunciandi in Elect. Sax. Sca- 24
binatu jamdudum receptus eſt, non ſolum quando
certo conſtat, mulierem ream eſſe prægnantem,
ſed & ſi probabiliter hoc conjecturari queat:

Diffe-

Digitized by Google

Differenda enim potius eſt executio, usque dum ex temporis tractu aut obſtetricum inſpectione judex de hoc certioratus fuerit, quam pœna corporali haud absque periculo partus ipſi infligenda.

25 *Pronunciarunt ita Scab. ad conſultationem Henr. a* Schönberg: Jedoch aber wird mit der *Execution* des Staupenſchlages noch eine Zeitlang, biß man beſſere Nachrichtung erlanget, ob ſie, die Vettel, gewißlich ſchwanger, oder nicht, in Ruhe geſtanden; und da es ſich alſo dann befindet, daß ſie ſchwangers Leibes ſey, der zuerkannte Staupenſchlag an ihr nicht ehe vollſtrecket, biß ſie ihres Kindes geneſen, auch die Sechs-Wochen um und verfloſſen ſind; und bey der *Execution* die Maſſe gebraucht, damit ihrem Kinde, woferne ſie es ſelber nehren würde, an ſeiner Nahrung kein Abbruch geſchehe, V. R. W. *M. Jun. A. 1615.*

26 *Et ad requiſ. Quaſt. Dippoldiswaldenſ.* So wird itzo berührte Straffe des Staupenſchlagens ſo lange billig eingeſtellet, biß ihr euch durch die Wehemutter oder Hebammen, mit Zuziehung anderer verſtändigen Weiber, bey ihr erkundiget, wie es um ſie dißfalls eigentlich beſchaffen. ꝛc. *M. Oct. A. 1609.*

27 Et hoc juris eſt non ſolum in fuſtigatione, ſed & aliis pœnis corporalibus: veluti abſciſſione digitorum, aut manus amputatione, quarum executio non minus differri debet, usque dum rea prægnans pepererit; non ſolum ob rationis identitatem, (ne ſcilicet ex terrore & cruciatibus corporis abortus oriatur,) quæ eandem juris diſpoſitionem facit, *l. a Titio. 108. in pr. ff. de verb. oblig. l. illud. 32. ff. ad L. Aquil.* Cum enim mulier prægnans ne quidem terreri debeat tortura, Ant. Gomez. *tom. 3. variar. reſolut. c. 13. n. 4. verſ. & ita debet.* Proſp. Farin. *prax. crim. lib. 1. tit. 5. qu. 41. n. 84.* quanto minus abſciſſione digitorum, vel manus amputatione puniri poterit? quippe quod ejusmodi pœnæ ipſi torturæ ſint æquales.

28 *Ac ita nuperrime reſpondimus Quaſt. Ilenburg. Apr. M. A. 1631.*

29 Etſi vero, quod hactenus de executione pœnæ adverſus puerperam, usque ad exactionem ſex ſeptimanarum differenda dictum, proprie ſibi locum vendicet in pœna ſolummodo corporis afflictiva, quæ mortem afferre non debet; Attamen hiſce in terris indifferenter mulier poſt editum partum, ſive ad mortem, ſive ad aliam corporalem pœnam fuerit damnata, non niſi exactis ſex ſeptimanis, ad ſupplicium trahitur.

30 *Pronunciavimus ita ad requiſ. Quaſt. Ilenburgenſ.* So möchten ſie beyde, von wegen ſolches mit einander begangenen und bekannten Ehebruchs und Oberhurerey: iedoch wenn zuvorn die Weibs-Perſon der Leibes-Frucht geneſen, und ihre Sechs-Wochen um und verfloſſen: mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode gerichtet und geſtraffet werden, V. R. W. *M. Jan. A. 1624.*

31 Ex paritate quoque rationis executio pœnæ corporalis reo ægroto indictæ differri debet, usque dum reconvaluerit, & priſtinæ ſanitati reſtitutus fuerit. Etenim ſi ægrotus tormentis ſubjici nequit; ne ſcilicet ex cruciatibus corporis mors ipſi immineat, *arg. l. quaſtio. 7. ff. de quaſt.* junct. *l. 3. in pr. ff. ad SCt. Syl.* Matth. Steph. *in not. ad art. 59. Ord. crim. Car.* Henr. Bocer. *in tr. de quaſt. & tort. c. 4. n. 23.* utique nec pœnæ corporis afflictivæ ob hanc cauſam ſubjugari poterit: cum non minores ſint cruciatus fuſtigationis ac torturæ, quæ per omnia fere comparantur.

32 *In hanc ſententiam pronunciavimus ad conſultationem Præf. VVeiſſenfelſ.* So wird *Inquiſit*, ſolcher ſeiner Mißhandelung wegen, öffentlich zur Staupen geſchlagen, und nach ausgeſtandener Leibes-Straffe, des Landes ewig verwieſen. Jedoch mag ſolche Leibes-Straffe, ehe und zuvor der Gefangene zu ſeiner vollkömmlichen Geſundheit wieder gelanget, an ihme nicht vollſtrecket werden, V. R. W. *M. Maj. A. 1625.*

It. Ad requiſ. Præfecti in Lauſinig: So wird die Gefangene deßwegen, daß ſie mit einem Ehemanne zu thun gehabt, öffentlich zur Staupen geſchlagen, und darauf des Landes ewig verwieſen. Es wird aber mit der *Execution* dieſer Straffe ſo lange in Ruhe geſtanden, biß ſie wiederum zu ihrer Geſundheit gelanget; und ſelbe Straffe an ihr ohne Schaden ihres Leibes vollſtrecket werden mag, V. R. W. *M. Oct. A. 1629.* 33

Hoc tamen procedit in pœnis ſolummodo 34 corporalibus, reis ægrotis infligendis. At ſi mortis pœna affici debeant, tantum abeſt, executionem ultimi ſupplicii differendam eſſe, ob adverſam rei valetudinem, ut propterea accelerandum potius illud ſit, ne per mortem condemnatæ perſonæ ſupervenientem, executio ſententiæ plane irrita fiat: *prout ſæpius reſponſum memini.*

Secundo, ſententia condemnationis capita- 35 lis ac pœnæ executio, tempeſtive denuncianda eſt reo, quo ad mortem ſe præparare, de bonis ſuis diſponere, ac imprimis animæ ſuæ proſpicere poſſit. Etſi enim executio ultimi ſupplicii ad longum tempus differenda non eſt, ut modo dixi; attamen tam feſtinans eſſe non debet, ut miſero 36 condemnato omnem dilationem & moram adimat: ſed ſpatium aliquot dierum ipſi dandum eſt, ut confeſſione delictorum ex vera cordis contritione facta, & conſtanti in Chriſti Salvatoris noſtri unici meritum fide, nec non in hujus confirmationem & obſignationem, corpore & ſanguine Chriſti ſumpto, ſuæ animæ & conſcientiæ rectius conſulere, & Deo reconciliari queat, Jul. Clar. *in pract. §. ult. quaſt. 99. n. 1.* Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim. c. 150. n. 2. & 3.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. theſ. 5. lit. G.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 14. n. 6.* Et dicit Clar. *d. l.* laudabilem eſſe conſuetudinem, quod ſententia condemnationis capitalis intimetur condemnato per virum religioſum, qui accommodatis verbis reo mortem denunciat, illumque hortatur ad patientiam, & pœnitentiam peccatorum ſuorum. Alibi tamen intimatio executionis fieri ſolet per ipſum judicem, extra locum tamen carceris in camera ſeu prætorio, ubi judicium habetur. Et quia hæc varie in diverſis locis ſervantur, attendenda eſt conſuetudo uniuscujusque provinciæ, ut rectiſſime monet Clar. *d. l.*

Q. 1. Quando & quare executio pœnæ tempeſtive reo ſit denuncianda?

Semper tamen probe ac ſtricte obſervandum, 37 (1.) ut die ad executionem certo determinato, triduo ante hoc intimetur reo, eique executio denuncietur: quo tempeſtive commiſſa ſua ſerio lugeat, deprecetur, toto pectore reſipiſcat, & ad Dominum, qui multus eſt ad ignoſcendum, *Eſa. 55. v. 7. Pſ. 103. v. 8. & Pſ. 145. v. 8.* ſeſe convertat, ſacræque Euchariſtiæ particeps fiat: Prout Imp. 38 Carol. V. monet *in Ord. crim. art. 79. in pr.* Dem, ſo man auf Bitte des Anklägers, mit endlicher peinlicher Rechtfertigung ſtraffen will, ſoll das zuvor drey Tage angeſaget werden, damit er zu rechter Zeit ſeine Sünde bedencken, beklagen und beichten möge; und ſo er das H. Sacrament zu empfangen begehret, das ſoll man ihme ohne Weigerunge zu reichen ſchuldig ſeyn. ꝛc. & ibi Matth. Steph. ac Ge. Rem. *in nemeſ. Karul.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 150. n. 3.* ubi morem & conſuetudinem hanc late exornat.

2. Du-

39 (2.) Durante illo tridui ſpatio ante executionem, condemnatus a carceris ſqualore liberatus in camera ſeu conclavi, aliave cuſtodia tolerabili detinendus; ejusque proximis & cognatis, aliisque piis perſonis, eccleſiæque miniſtris injungendum eſt, ut condemnatum ad mortem ſæpe ac diligenter viſitent, eumque de immenſa & inexhauſta Dei clementia & miſericordia erudiant & confirment, ad veram item in Deum omnium Patrem, meritumque Chriſti Salvatoris, fidem & fiduciam, plenamque ſpem unice, non in alia ulla re, collocandam admoneant, *Ord. crim. art. 79.* verb. **Man ſoll auch nach ſolcher Beichte, pfleglich ſolche Perſonen zu dem Verklagten in die Gefängniß verordnen, die ihn zu guten ſeligen Dingen vermahnen. ꝛc.** Quinimo ad hunc ipſum finem judex ex officio miſero peccatori ſacerdotem, ut illi, dum ad ſupplicium ducitur, & quousque vitam finiverit, conſolando, & ad patientiam adhortando aſſiſtat, adjungere debet, juxta ſanctionem Caroli V. Imp. *in Ord. crim. art. 102.* ibi: **Nach der Verurtheilung des armen Sünders zum Tode, ſoll man ihn anderwerts beichten laſſen, auch zum wenigſten ein Prieſter oder zween, am Ausführen, oder Ausſchleiffen, bey ihm ſeyn: die ihn zur Liebe GOttes, rechten Glauben und Vertrauen zu GOTT, und dem Verdienſt Chriſti unſers Seligmachers, auch zu Bereuung ſeiner Sünden, vermahnen. ꝛc.** ubi Ge. Rem. *in nemeſ. Karul.* Petr. Theodor. *d. diſp. 10. th. 5. lit. G.*

40 Caveant tamen miniſtri eccleſiæ, ne puniendos edoceant vel invitent ad revocanda ea, quæ vel de ſe, vel de aliis vere conſtanterque illi dixere: cum hac ratione cæteris ad liberius peccandum fiat occaſio, nec quisquam ex ſuo vel alieno dolo ſeu verſutia juvari debeat, *l. verum. 63. §. tempus. ff. pro ſocio.* & peccata nocentium nota eſſe, & commeritis plecti pœnis, expediat ſocietati homi-
41 num, *l. eum, qui. 18. in pr. ff. de injur.* monente Imp. *in Ord. crim. art. 103.* ibi: **Die Beichtväter der Ubelthäter ſollen ſie nicht weiſen, was ſie mit der Warheit auf ſich ſelbſt, oder andere Perſonen bekannt haben, wieder zu leugnen: denn niemand geziemet, den Ubelthätern ihre Boßheit, wieder gemeinen Nutz, und frommen Leuten zum Nachtheil, mit Unwarheit bedecken, und weiter Ubel ſtärcken zu helffen. ꝛc.** ubi Matth. Steph. *in not.* Jod. Damhoud. *in prax. crim. d. c. 150. n. 6.*

42 (3.) Denunciata executione, condemnatus per triduum iſtud cibo potuque ſuaviori paſcendus eſt, ne triſtitia prorſus ſupprimatur; vinumque ipſi exhibendum, ut animus paululum exhilaretur, juxta illud *Prov. c. 31. v. 7. Date vinum his, qui amaro ſunt animo, ut bibant & obliviſcantur ege-*
43 *ſtatis ſuæ, & doloris ſui non recordantur amplius.* Moderate tamen agendum, & cavendum eſt, ne reus mortis cogitationibus occupatus, cibo potuve ſeſe oneret, quibus ratio obruta, piis meditationibus vacare nequit; nam maxime improbanda eſt illorum conſuetudo, qui reum longo vini potu ad ebrietatem pene afficiunt, quo minus ſentiat mortis imminentis pavorem & memoriam, Jod. Dam-
44 houd. *d. c. 150. n. 5.* Quem abuſum ſuſtulit Imp. Car. V. *in Ord. crim. art. 79. in fin.* **und ihme in dem Ausführen, und ſonſten, nicht zu viel zu trincken geben, dadurch ſeine Vernunfft gemindert werde.** dandum enim eſt ducendo ad ſupplicium aliquid potiunculæ, non ut mergat, ſed ut curas deprimat, ut dicit Matth. Steph. *in not. d. art. 79. Ord. crim.*

Hæcque obſervanda ſunt, in executione pœ- 45
narum mortis: Secus vero, ſi fuſtigatio, aliave pœna corporis afflictiva, irroganda veniat; quæ nec intimationem, nec peculiarem aliquam præparationem requirit, ſed eo ipſo tempore & momento, quo condemnato denunciatur, ſimul infligi poteſt.

Quæritur hic: *Quomodo procedendum ſit,* 46
ſi reus ad mortem condemnatus nolit pœnitere, nec peccata ſua agnoſcere, confiteri, & ad gratiam Dei ac Chriſti meritum confugere? Certe per aliquod temporis ſpatium executionem hoc caſu differendam, omnibusque modis ac mediis laborandum eſſe, quo reus convertatur, ejusque anima ex periculo præſenti eripiatur, vix quisquam inficias ibit: cum ſalus unius animæ, pro qua Chriſtus mortuus eſt, videatur cæteris omnibus rebus anteponenda, Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 97. n. 4.*

Q. 3. Quomodo procedendum ſit, ſi reus ad mortem condemnatus, nolit pœnitere, peccata confiteri, & ad gratiam Dei confugere?

At ſi condemnatus pertinax exiſtat, ac ad ve- 47
ram viam & pœnitentiam nullo ſtudio & labore ſe reduci patiatur; tantum abeſt, longiorem dilationem concedi debere, ut etiam ob inſignem condemnati contumaciam, executionem accelerandam eſſe exiſtimem; ne ex pertinacia, qua alias quivis a pœna mortis ſe liberare poſſet, fructum aliquem ſentiat; ac delicta impunita remaneant, quæ coërceri publicitus intereſt, *l. 51. ff. ad L. Aquil.*

Veluti quoque in hunc modum pronunciare non dubitave- 48
runt Scabini: **Hat der Gefangene** *G. M.* **nachdeme ihme zu Vollſtreckung der zuerkannten Todes-Straffe ein peinlicher Gerichts-Tag angekündiget worden, ſich vor und an dem Gerichts-Tag nicht allein gantz unchriſtlich erzeiget, und von GOtt und ſeinem Reiche nichts wiſſen, deßgleichen vom ewigen Leben, Auferſtehung der Todten und dem ewigen höllischen Feuer und Verdammniß nichts halten; auch nicht beten, noch ſich aus GOttes Wort tröſten, und mit dem hochwürdigen Nachtmahl des HErrn ſpeiſen laſſen wollen. ꝛc. So wird der Gefangene durch die Prediger Göttliches Worts, zum Gebet billig unterrichtet; zu wahrer Buſſe und Bekehrung, ſowohl auch zum Gebrauch des hochwürdigen Sacraments, mit Fleiß vermahnet: Und wenn er gleich hierauf ſein voriges Bekänntniß vor Gerichte abermahls wiederruffen würde, und von dem Prädicanten ſich nicht tröſten laſſen, noch das Sacrament gebrauchen wolte, ſondern auf ſeinem verſtockten Sinn verharren thäte: So würde nichts deſtoweniger mit der zuerkannten Straffe, vermöge unſers vorigen Urtheils, wider ihn billig verfahren, V. R. W.** *Ad requiſ. Quæſt.* **in Saltza,** *M. Jan. A. 1596.*

Tertio conſideranda quoque eſt, circa exe- 49
cutionis formam, perſona per quam executio fieri debet, quæ eſt lictor ſeu carnifex, qui exercendo officium ſuum in conſcientia nihil peccat, ſed juſtitiæ miniſter eſt, non ſuorum affectuum, *c. non fruſtra. c. in officia. c. non eſt. 23. q. 5.* & ex juſtitiæ mandato peragit, quicquid facit. Quemadmodum nec ille miniſter peccavit, qui jubente David interfecit illum, qui Saulem Regem ſe fatebatur
occidiſſe, *2. Reg. 1.* nec illi juvenes, qui, eodem 50
jubente, peremerunt Baanam & Rechab fratres, qui occiderant Isboſeth Saulis filium, quamvis in gratiam Davidis id feciſſe jactarent, *2. Reg. 4.* Ac non magis carnifex in capitali ſupplicio inferendo ſanguineque fundendo tenetur, quam judex ipſe morti adjudicans reum, aut aſſeſſor, aut teſtis, vel accuſator. Et ſicuti miles autoritate Principis hoſtem interficiens non peccat; ſic nec carnifex, ceu miniſter juſtitiæ, judicis autoritate ac juſſu fretus latronem aliosve ſontes occidens, peccare

Q. 4. Carnifex qualis eſſe debeat?

con-

Digitized by Google

cenſebitur, Jod. Damhouder. *in prax. rer. crim.*
51 *c. 153 n. 3.* ubi dicit: *Tria ſunt, quæ carnificem ab homicidii crimine, imo ab ullo peccato in hoc officio purgant & liberant, nempe* cauſa juſta, *ſcilicet ob quam occidit & mortem infert. Nam culpa peccantis eam mortem meruit, & ob eam Dominus præcepit: Maleficos non patieris vivere, Exod. 22.* Ordo juris, *qui non ſuæ voluntati, ſed judicis imperio paret, qui legitimæ poteſtatis autoritatem habet, & ad quem malefici damnandi ſunt, Num. 35. & Deut. 21.* Animus juſtus, *quo & judex & judicis miniſter tortor ſolam juſtitiæ promotionem ſpectant, per quam malum puniendum eſt, ut respubl. quieta ſervetur, & gloria Dei magis eluceſcat.* Hactenus *Damb.* Huc faciunt quoque verba *B. Lutheri* in Poſtill. Eccleſ. ſuper Evangel. Domin. 4. poſt Trinit. Darum iſt Meiſter Hans ein ſehr nützer und darzu ein barmhertziger Mann; denn er ſteuret dem Schalck, daß er es nicht mehr thue, und wehret den andern, daß ſie es nicht nachthun. Dem für ihm ſchlägt er den Kopff ab; den andern, hinter ihm, dräuet er, daß ſie ſich fürchten für dem Schwerdt, und Friede halten; das iſt eine groſſe Gnade, und eitel Barmhertzigkeit. Hactenus Lutherus.

52 Eligendi autem ſunt carnifices, qui non ſunt aleatores aſſidui, publici ſcortatores, calumniatores improbi, blaſphematores impii, ſicarii, fures, homicidæ, latrones, aut qui ſimilibus vitiis nec ſunt, nec fuerunt obnoxii; ſed qui ſunt boni, in officio ſuo gnari, certi & imperterriti, probi, mites, humani, commiſericordes, affabiles, qui torquendos reos mitius alloquantur, clementer tractent, pie humaniterque conſolentur, & ad patientiam Chriſtianam, ac certam in Deum fiduciam cohortentur, Jod. Damhoud. *d. c. 153. n. 9.*

53 Quæritur hic, (1.) *Si in civitate aliqua aut confinio nullus ſit carnifex vel miniſter juſtitiæ, qui ſententiam capitalem exequatur, num judex propter utilitatem publicam cogere aliquem queat, ut ſit carnifex ſeu executor, etiamſi is nihil deliquerit?* Quod Dd. affirmant, modo ſit vilis perſona, Bart. *in l. fin.* §. *Titius. n. 3. ff. de pignor. act.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent.* §. *ult. quæſt. 99. n. 4.* Paris de Put. *in tr. ſyndic. fol. 324.* ubi dicit, quod, quando officiales capiunt aliquem ſervum vel mendicantem pro facienda juſtitia, debent ei ſolvere mercedem quinque aureorum, per text. in *l. divus ff. de bon. damnat.*

Q. 5. Carnifice deficiente, num judex aliquem cogere poſſit ut ſit executor?

54 Quandoque etiam, carnifice non conſtituto aliquo certo, judicem unum e captivis facinoroſis, vel ad opus publicum vel ad mortem damnandis, ad exequendum cogere, & ad officium carnificis, aut ad tempus, aut in perpetuum pro qualitate ipſius delicti, condemnare poſſe; vel pro condigno ſalario pro more regionis præſtito; vel capitalem pœnam promerito ejusdem remiſſione & impunitate, (conſulto tamen Principe) promiſſa, tradunt *Dd.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 5. lit. G.* Bajard. *in addit. ad Jul. Clar. d. qu. 99. n. 4. & 5.* Joh. Harppr. *diſp. proc. 5. th. 164.*

55 Quæritur (2.) *Num officium carnificis ſit inhoneſtum atque famoſum, quod ipſam perſonam infamet?* Sane carnifices eſſe infames, ex Cicer. *pro C. Rabirio.* Plauto *in Pſeudulo &* Juvenali, doctiſſimorum plerique colligunt. Cenſoriæ enim leges & foro & cœlo & ſpiritu urbis carnifici interdicunt, & urbis domicilio carere voluerunt, hinc Cicero dicit: *Sed moreretur prius acerbiſſima morte Gracchus, quam in ejus concione carnifex conſiſteret; quem non modo foro, ſed etiam cœlo hoc ac ſpiritu, cenſoria leges ac urbis domicilio carere voluerunt.* & Flaccus *declam. 4. Cibus*, ait, *recuſantibus ſpurca manu carnificis ingeritur.* Sed nimis ethnice deſpecteque de carnifice ſentit Cicero: 56
nobis Chriſtianis (*inquit* Damhoud.) longe aliam mentem de hoc magiſtratus officio atque miniſterio eſſe convenit, qui non ignoramus, injuſtis hanc legem eſſe poſitam, atque hanc politicam juris partem ad gloriam Dei, & ad Reip. tranquillitatem directe ſpectare, & carnificis, (ſeu magis juſtitiæ executoris,) officium prorſus eſſe neceſſarium, *in prax. rer. crim. c. 153. n. 11.*

Q. 6. Carnificis officium num ſit inhoneſtum atque famoſum?

Neque carnifices apud Romanos propterea 57
in urbe habitare prohibebantur, & civium numero excludebantur, quia infames erant; ſed quia ex peregrinis, & iis, qui ſe civitate privaſſent, ſordidiſſimi quique in hoc ſodalitium legebantur, nec non ii, qui vitiis erant obnoxii, Joh. Gœdd. *ad l. 103. n. 3. ff. de verb. ſignif.*

Quicquid tamen ſit de jure, opinione certe 58
hominum carnifices hodie macula aliqua laborare exiſtimantur, adeo, ut cum iis multum converſari, viro honeſto probroſum habeatur. Hocque inde forſan provenit, quod carnifices plerumque non zelo juſtitiæ, nec cum tanta commiſeratione & humanitate ſuum exerceant officium, quæ ipſos deceret, & amabiliores redderet; ſed omnibus ſceleribus inquinatiſſimi in ſibi commiſſos patientes reos deſæviant, ipſos tractent, raptent, perdant, ac mactent, non ſecus quam ſi beluam conficerent: & in tam crudeli ac tyrannica executione glorientur, reis interdum merita ſupplicia exprobantes, & æquo ſævius ac citius eos abripientes, non ſecus, quam ſi propriæ bili potius inſervirent, & affectibus, quam rationi, juſtitiæ mandatrici, ut loquitur Jod. Damhoud. *d. c. 153. n. 6.* Unde ſit, quod carnifices paſſim locorum omnibus ſint exoſi & execrabiles, odiumque vulgi in ſe provocent.

Hinc nec ipſos carnifices, nec alios, qui cum iisdem ſæpe familiariter converſantur, in numero ac ſocietate honeſtorum opificum tolerandos eſſe, vulgo putatur. Quod nec Scabinis diſplicuiſſe, patet ex eorundem reſponſo dato Henrico a Schönberg: Haben die Schuh-Knechte, ſo bey den Schuſter zum Frauenſtein arbeiten, *G. D.* dahero getadelt, und neben ihme bey ſeinem Meiſter arbeiten wollen, daß derſelbe mit dem Nachrichter oder Caviller Gemeinſchafft gehabt, mit demſelben nicht allein geſſen und getruncken: ſondern auch ſeine Tochter zu freyen Vorhabens wäre. etc. Da nun gedachter *G. D.* von itztgedachtem ſeinem Beginnen nicht abſtehen, noch ſich des Nachrichters Gemeinſchafft enthalten würde: So wären die andern Schuh-Knechte ihn neben ſich arbeiten zu laſſen, nicht ſchuldig, V. R. W. *M. Maj. A. 1609.* 59

Simili plane modo pronunciavimus Joh. Kuttnern zu Waldheim, *M. Dec. A. 1629.*

It. An die vier Meiſter und gantz Handwerck der Leinweber zu Waldheim, *M. Jan. A. 1630.*

QVARTO ipſe executionis actus, ſtudio & opera, qua par eſt, a carnifice debet expediri. Ubi tenendum (1.) quod carnifex ad executionem nunquam accedere debeat, niſi prius memor ſui ſecum expendat & cogitet, quanta ſit humana fragilitas, atque hinc de lapſu doleat; & de infligenda morte rei ex animo commiſereſcat, DEO interim proteſtans & confitens, ſe nulla ratione interfecturum illum, niſi ſciret, eſſe præcepti divini, ut criminoſi tali vel tali afficerentur ſupplicio; rogare præ- 60

Q. 7. Quomodo carnifex expedire debeat actum executionis?

præterea debet Deum, ut, quod juſtum eſt, juſte exequi poſſit, ad commodum & utilitatem totius reip. Chriſtianæ, Jod. Damhouder. *c. 153. n. 9.* Sed bone Deus! quisnam carnifex executionem ſuſcipiens hocce penſat ac meditatur?

61 (2.) Carnifex reum mitius alloquatur, & ligando eum clementer tractet, pie humaniterque conſoletur, ad Chriſtianam patientiam cohortetur, & ad certam in Deum fiduciam, cui & vivere & mori lucrum erit: ſiquidem poſt Eccleſiæ miniſtrum, remedium conſolationis nulli opportunius ac felicius, quam ipſi carnifici præſtandum relinquitur, qui vitæ finem clauſurus eſt ultimum, Damhouder. *d. c. 153. n. 9.* Quin & ſi opportunitatis ratio permittat, reum ſuis precibus Deo commendet, & populum quoque ad preces pro ipſo fundendas invitet. At hoc neutiquam largior Jod. Damhouder. *d. l.* incumbere nempe carnifici, ut oret reum, quo ſibi mortem condonare dignetur, quam jubente judice, Dei miniſtro, illaturus eſt ipſi; etenim ſi jure officium ſuum facit, quid opus eſt condonatione? quo & faciunt verba *D. Lutheri* in Poſtill. Eccleſiaſt. ſuper Evang. Dominic. 4. poſt. Trinitat. Meiſter Hans ſoll nicht ſagen zum Ubelthäter, dem er ſein Recht thun ſoll, wie ſie doch pflegen: Lieber N. vergieb mir, was ich heut an dir thun werde; Denn warum will er ſo ſagen? thut er doch recht daran? darum darff er keines Vergebens, welches allein auf die Sünde und das Unrecht gehet, denn ſein Amt iſt, daß er Unrecht ſoll ſtraffen: Gleichwie es Unrecht wäre, ſo ein Vater zu ſeinem Sohne, wenn er ihn ſtäupen wolte, ſagte, lieber Sohn, vergieb mirs, daß ich dich ſtäupen will. Nein! es iſt recht gethan; darum ſoll es der Sohn leiden, denn GOtt will es ſo haben. Hactenus *Lutherus.*

62 (3.) Dein carnifex executionem intrepide aggrediatur, omnique ſtudio reum pœnæ deſtinatum commerito afficiat ſupplicio, executionemque perficiat, *Ord. crim. art. 96.* Wenn der Beklagte zu peinlicher Straffe geurtheilet wird, ſoll der Richter den armen Sünder dem Nachrichter befehlen, und bey ſeinem Eyd gebieten, die gegebene Urthel getreulich zu vollziehen; damit vom Gerichte aufſtehen, und darob halten, damit der Nachrichter die geſprochene Urthel mit guter Gewarſam und Sicherheit vollziehen möge.

63 Quæ executio varie fit per carnificem, juxta ſententiarum varietatem; nempe gladio, rota, patibulo, igne, ſuffocatione in aquis, tractu ſeu raptatu, punctura ignitarum forcipum, &c. in quibus omnibus ſuppliciorum generibus irrogandis, carnifex diligentiſſime ſuum agat officium. Hinc, peracta executione, judicem carnifex interrogare ſolet, rectene executioni ſententiam mandarit? cui judex, ſi nihil deſideret, reſpondere tenetur: ſi tu quidem officio ſecundum ſententiæ latæ tenorem perfunctus es, acquieſco. jubente Imp. Carolo V. in *Ord. crim. art. 98.* Wenn denn der Nachrichter fraget, ob er recht gerichtet habe: ſo ſoll derſelbe Richter ungefährlich auf dieſe Meynung antworten: So du gerichtet haſt, wie Urthel und Recht geben hat, ſo laſſe ich es darbey bleiben.

64 Ac quo magis executio rite perficiatur, judex cum ſcabinis actui executionis intereſſe debet, ut carnifex eorundem præſentia allectus, tanto majori ſtudio ac diligentia fungatur officio ſuo. Principi vero ipſi minime convenit, ut ſuppliciorum a ſe impoſitorum ſit ſpectator; *tum*, quod 65 ejus præſentia, crudelitatis quodammodo ſpeciem præ ſe ferens, ſubditis anſam ſugillandi præbere, & apud populum facile odium concitare poſſit; *tum*, quod per abſentiam ſuam, Princeps populo animum ſuum ab ejusmodi carnificina & cæde facinoroſorum plane abhorrentem declaret, ac teſtetur, ſe ægerrime & invitum ad puniendum ſontes procedere, Joh. Bodin. *lib. 5. de republ. c. 7. & lib. 4. c. 6.* Petr. Heig. *P. 2. q. 22. n. 9. & ſeqq.* Auth. anonym. *in diſp. de jur. Princip. th. 58. lit. A.*

(4.) Proſpicere debet judex, ut carnifex 66 abſque metu & periculo officium ſuum peragere poſſit. Temeraria namque conſuetudo quibusdam in locis, præſertim in Sax. inolevit, ut populus lictorem, ſi is primo ictu a nece aberret, aliove modo minus rite executionem perficiat, ſaxis teliſque petere ſoleat. Cui temeritati obviam ivit Imp. Carol. V. jubens judicem ſub pœna corporis afflictiva ſeu capitali, prohibere, ne quis juſtitiæ miniſtrum ſive executorem, dum officium ſuum peragit, impediat, neve vim, quantumvis caſu aliquo minus feliciter defungatur, inferat, *Ord. crim. art. 97.* in verb. So der Nachrichter den armen Sünder auf die Richtſtatt bringet, ſoll der Richter öffentlich ausruffen oder verkündigen laſſen, und von Obrigkeit wegen bey Leib und Gute gebieten: dem Nachrichter keine Verhinderung zu thun, auch ob ihme mißlünge, nicht Hand anzulegen. Idque etiamnum hodie ad inſtantiam lictoris ſive carnificis practicari ſolet, Matth. Steph. *in not. ad d. art. 97.* ubi & Ge. Rem. *in nemeſ. Karol.* Jod. Damhoud. *in pr. rer. crim. c. 153. n. 12.* Petr. Gregor. Tholoſ. *l. 31. ſynt. c. 38. n. 7.*

An ergo carnifex minus rite executionem 67 peragens, ab omnia pœna immunis erit? Neutiquam exinde hoc ſequitur; etſi enim populo haud liceat vim carnifici propterea inferre; quin tamen ob culpam & negligentiam a judice arbitrarie puniri is queat, ambigendum non eſt: ſiquidem & culpa ac imperitia pœnam meretur, §. *3. 6. 7. 8. Inſtit. de L. Aquil.*

Q. 8. Quæ ſit pœna carnificis, executionem non recte peragentis?

Quare nec pœnam relegationis temporalis hoc caſu carnifici cuidam indicere dubitaverunt Scabini, in hunc modum reſpondentes: Hat der Scharffrichter bey euch, Hanſen Branden und Joh. Habennern, mit dem Schwerdt dermaſſen übel gerichtet, daß er ihnen die Köpffe vollends abſchneiden müſſen. rc. So wird er deßwegen mit zeitlicher Landes-Verweiſung billig in Straffe genommen, V. R. W. *Senat. Torg. M. Jan. A. 1588.* 68

Item Adolpho a Witzenhagen in Juren, *M. Nov. A. 1631.*

Quinto, facta executione capitali, cadavera punitorum ſepeliri debent, *c. quæſitum. 53. q. 2.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent.* §. *ult. qu. 100. n. 1.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 6. lit. C.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 37. n. 6. & ſeqq.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 153. n. 12.* quod non modo honeſtatis ratio, ſed & reipublicæ ſalus efflagitat, ob memoriam humanæ conditionis, *l. 27. ff. de condit. inſtit.* & ob reſurrectionis ſymbolum, nec non deforme ſpectaculum, ne eodem vivi ſe contaminent, Petr. Theodor. *d. diſp. 10. th. 6. lit. C.* 69

Q. 9. Cadavera punitorum an ſepeliri debeant?

Quo ipſo tamen nihil derogatur conſuetudini, qua ſuſpenſorum ac rota punitorum cadavera inſepulta relinquuntur. Hoc enim ſpeciale eſt in ſupplicio ſuſpendii ac rotæ; idemque adverſus eos, qui gladio plectuntur, quandoque practicari ſolet, 70

Digitized by Google

ſolet, ut in crimine rapinæ, homicidii ex propoſito & animo deliberato commiſſi: horum namque cadavera intuitu & exemplo terroris aliis incutiendi, ſuſpenſa vel rotæ affixa & inſepulta relinqui poſſunt, Did. Covarr. *2. var. reſolut. c. 1. n. 11.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 153. n. 13.* Petr.
71 Greg. *l. 31. ſyntagm. c. 14. n. 8.* Quemadmodum etiam pœnæ loco inſepultos fuiſſe abjectos a Joſua Reges captos, Joſ. *10.* Goliathi corpus, 1. Reg. *17.* Jeſabelis Reginæ uxoris Achabi, 4. Reg. *4.* Jojachimi Judæorum Regis, 4. Reg. *24.* ſacræ teſtantur literæ. Quare nec ſuſpenſus de furca tolli poteſt ſine licentia magiſtratus, qui tulit ſententiam, *l. 1. §. fin. ff. de cadav. punit.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 37. n. 31. & ſeqq.*

Q. 10. An cadavera punitorum Medicis recte concedantur ad Anatomiam?

72 Quæritur hic, *an cadavera punitorum Medicis recte concedantur ad Anatomiam?* quod licet dubium eſſe poſſit, quum fieri vix queat, ut anatomia in contumeliam propinquorum puniti non tendat: neutiquam tamen negandum hoc eſt, ſi cauſam utilitatis publicæ perpendamus, ob quam injuria fieri non cenſetur, *l. quod reipubl. 33. ff. de injur.* maxime cum & alias, quod in commune omnibus prodeſt, privatorum utilitati præferri de-
73 beat, *l. un. §. fin. C. de caduc. tollend.* Certum namque eſt, quod diſſectio hujuſmodi a Medicis publici boni intuitu, & ut exinde perfectior Medicinæ cognitio comparari, & ad alios curandos peritiores evadere & circumſpectiores accedere poſſint, ſuſcipiatur, Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſput. 10. th. 6. lit. C.* Accedit, quod cadaveribus alioquin in furca relinquendis, Medicorum beneficio ſepultura honeſta contingere poſſit, Matth. Weſenb. & Duar. *ad tit. de cadav. punit.* Ant. Gomez. *tom 3. var. reſol. 14. n. 9.* Matth. Steph. *lib. 1. de juriſd. c. 6. n. 141. & ſeqq.*

74 Non tamen indifferenter hoc accipi velim, ſed judicis arbitrio relinquendum eſt, quando punitorum cadavera ad diſſectionem concedi debeant, cui hoc caſu circumſtantias familiæ, conditionis & dignitatis puniti, probe perpendere incumbit: Exiſtimo autem, judicem agere tutius, ſi deſuper Principem conſulat, & licentiam impetret, cum Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. qu. 100. n. 2. & ibi Bajard. n. 4.*

Atque de hoc ipſo minus ambigendum eſt 75
hiſce in terris Elect. Sax. ob manifeſtam conſtitutionem D. Auguſti Elect. in der Verordnung über die Univerſitäten. *rubr.* von der Facultät in der Artzney. §. ſonderlich aber. in verb. Zudem ſoll er auch in einer *publica Anatomia* alle Jahr zum wenigſten einmahl in einem *humano Corpore*, wenn es vorhanden, was er geleſen, *demonſtriren* und weiſen. ꝛc.

Ideoque nec coriarios a concinnatione corii humani ſe ullo 76
modo excuſare poſſe, ſed ad hanc adigendos eſſe, reſpondimus D. I. R. S. Medico Lipſ. Habt ihr eine Zeitero etlicher gerechtfertigter armen Sünder *Cadavera* ſeciret, und nachmahls bey Gerbern, Riemern und andern, ſo mit Häuten und Fellen umzugehen pflegen, gerben und zurichten laſſen wollen; deſſen ſich aber gedachte Handwercke verweigert mit Fürwenden, als wenn ſie dadurch an ihren Ehren und gutem Namen benachtheiliget würden, und aus den Zünfften geſtoſſen werden möchten. Ob nun wohl an dem, daß ein armer Sünder durch die ihm zuerkannte Todes-Straffe anrüchtig und Ehr-loß wird derowegen männiglichen auſſerhalb ſeines Amts und des Nothfalls, ſonderliche Gemeinſchafft mit ihme zu pflegen, nicht unbillig Bedencken träget: Dieweil aber dennoch durch die ausgeſtandene Todes-Straffe der Verbrechere, ſolche *Infamia* ſo wohl, als das *Delictum* ſelbſten, gäntzlichen *purgiret* und aufgehoben wird, alſo daß hernacher an dem *Cadavere* keine *Macula* mehr vorhanden, noch auch zwiſchen denſelben und andern verſtorbenen Menſchen-Cörpern einiger Unterſcheid iſt: derowegen auch ſolcher *Cadaverum Sectio* und *Anatomia* zu Recht zuläßlichen: darüber auch das *Bonum publicum* die Zurichtung der Menſchen-Häute, als welche zu vielen nützlichen Sachen gebrauchet werden mögen, erfordert. ꝛc. So haben ſich obgedachte Handwercker mit ihrem Einwenden nicht zu behelffen: ſondern ſie ſeyn nach verbrachter *Anatomia*, die Menſchen-Häute zu gerben ſchuldig, und mögen dannenhero an ihren Ehren von niemand angegriffen, noch aus den Zünfften geſtoſſen werden; In ferner Verwegerung auch, werden ſie hierzu von der Obrigkeit durch gebührliche Zwangs-Mittel billig angehalten, V. R. W. *M. Febr. A. 1631.*

QUÆSTIO CXXXVIII.

De Sumptibus Cauſarum Criminalium, quisnam hoſce ſolvere teneatur?

SUMMARIA.

1. *Executio pœnarum abſque ſumptibus fieri nequit.*
2. *Reus ad ſupplicium mortis vel pœnam corporis afflictivam condemnatus, a refuſione expenſarum eſt immunis, n. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13.*
3. *Quod multo magis verum eſt, quando abſolvitur.*
4. *Victus victori in expenſas condemnari debet, & quando hoc fallat.*
5. *Accuſator in probatione deficiens reſtituit expenſas.*
14. *Explicatio Conſt. El. 12. P. 4.*
15. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
16. *Condemnatus ad pœnam civilem refundit expenſas, n. 17. 18.*
19. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
20. *Incarcerati cujusnam ſumptibus ſint alendi, n. 22.*
21. *Sententia Scab. Lipſ.*
23. *Quid, ſi reus ex inopia ſumtus litis ſolvere nequeat.*
24. *Sententia Scab. Lipſ.*
25. *Ad probationem defenſionis ipſemet reus ſumptus ſuppeditat.*
26. *Sententia Scab. Lipſ.*
27. *Ex fiſco tamen ſunt ſuppeditandi, quando reus nil in bonis habet.*
28. *Reus in tortura confeſſus tenetur refundere impenſas, modo non pœna corporali afficiatur.*
29. *Tortura pœna non eſt, ſed ſpecies probationis.*
30. *Reſponſum Scab. Lipſ.*
31. *Mortuo reo ante executionem, an & quando ejusdem heredes teneantur ad refuſionem expenſarum, n. 32. 33. 34. 35. 36. 37.*
38. *Sententia Scab. Lipſ.*
39. *Magiſtratus tenetur ſuppeditare ſumptus, quando ipſemet reus ab hoc onere immunis judicatur, n. 40. 41. 42. 43. 45. 46. 47. 50.*

Digitized by Google

44. *In Saxonia magiſtratus, habens merum imperium, bona vacantia occupat.*
48. *Sententia Scab. Lipſ. n. 51.*
49. *Magiſtratus gravatur refuſione expenſarum, etiamſi delictum alio in loco fuerit commiſſum.*
52. *Magiſtratus ſigna jurisdictionalia propriis ſumptibus tenetur erigere.*
53. *Sent. Scab. Lipſ.*
54. *In proceſſu criminali ordinario accuſator refundit expenſas, n. 55. 56.*
57. *Sententia Scab. Lipſ.*
58. *Niſi ſit inops.*
59. *Vel reus ipſe in expenſas condemnatur.*
60. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
61. *Aut ſi ad bannum agatur per fiſcalem magiſtratus.*
62. *In proceſſu inquiſitorio ſumptus ferre debet is, ad cujus inſtantiam inquiſitio fuit ſuſcepta, n. 63.*
64. *Sent. Scab. Lipſ.*
65. *Nuda tamen delicti denunciatio nemini hoc onus injungit.*
66. *Sent. Scab. Lipſ.*
67. *Ex bonis confiſcatis expenſæ magiſtratui ſunt reſtituendæ.*
68. *Ex hereditate hominis occiſi refunduntur expenſæ criminales.*
69. *Quandoque ex inveterata conſuetudine alicujus loci, ſubditi expenſas criminales ferre tenentur.*
70. *Quam conſuetudinem magiſtratus probare debet.*
71. *Sent. Scab. Lipſ.*
72. *In quantum obliget ſubditos hæc conſuetudo, n. 73. 82.*
74. *Conſuetudo generalis non obſtringit ſubditos ad refuſionem expenſarum, quando delinquens pœna aliqua civili coërcetur.*
75. *Sententiæ Scab. Lipſ.*
76. *Aut quando abſolvitur.*
77. *Reſp. Scab. Lipſ.*
78. *Vel ſi agatur ad bannum.*
79. *Sententia Scab. Lipſ.*
80. *Aut ſi reus ante executionem mortuus fuerit.*
81. *Reſponſa Scab. Lipſ.*
83. *Sumptus criminales a ſubditis perſolvendi, an in concurſu creditorum ſint privilegiati. n. 84.*
85. *Obſervantia fori Sax.*

1 Quum executio pœnarum abſque ſumptibus fieri nequeat, ſicuti nec proceſſus criminalis abſque erogatione expenſarum agitari & expediri poteſt; haud immerito circa pœnæ executionem Tertio quæritur, quisnam expenſas, in proceſſu criminali & executione factas, ſolvere teneatur? ubi potiſſimum de duobus controverti ſolet: num ſcilicet expenſæ hæ a condemnato reo exigi debeant? vel, ſi ab hoc onere immunis ille ſit, quisnam ad earundem erogationem ſit obſtrictus? Pro quorum deciſione exactiori duas regulas notari volo, quarum una negativa, altera affirmativa eſt.

2 *Prima regula* eſt negativa: Quod ſcilicet reus ad mortis ſupplicium, aliamve pœnam corporis afflictivam condemnatus, expenſas in proceſſu criminali & executione pœnæ factas nequaquam refundere teneatur.

3 Minus forſan dubium hoc habet, ſi reus ab accuſatione vel inquiſitione abſolutus fuerit; cum nec in civilibus cauſis reus ab actione inſtituta abſolutus, ad reſtitutionem ſumptuum ſit obſtrictus.
4 At reo ad pœnam condemnato, num expenſæ in proceſſu criminali factæ ab ipſo exigi debeant, expeditum non eſt, propter regulam juris notiſſimam, quod victus victori in expenſas condemnari debeat, *c. finem litibus. 5. ext. de dolo & contum. l. properandum. 13. §. ſive autem. 6. C. de jud.* ubi Dd. *l. eum, quem temere. 79. in pr. ff. de jud.* Dan. Moller. *ad Conſt. El. 31. n. 1. P. 4.*
5 Quam & in cauſis criminalibus locum habere, ac propterea accuſatorem, ſi in probationibus criminis objecti deficiat, ad reſtitutionem expenſarum, damnorum & intereſſe teneri, *Dd.* communiter tradunt, Angel. Aret. *in tr. maleſ.* verb. *& ad querelam. n. 73.* Did. Covarr. *pract. qu. c. 27. n. 2.* Bartol. *in l. ſi poſtulaverit. 44. §. ſi reus. ult. ff. ad L. Jul. de adult. n. 1. in l. 1. ff. ad SCt. Turpil. n. 12.* Jaſon *in l. properandum. 13. §. ſive autem alterutra. 6. C. de judic. n. 21.* Jul. Clarus *l. 5. ſentent. §. ult. qu. 62. n. 4. &* ibid. *in addit.* Joh. Bajard. *n. 16. & ſeqq.* Dom. Cardin. Tuſch. *tom. 3. pract. concl. lit. E. concl. 634. n. 1.* Felin. *in c. accedens. ext. de accuſat. n. 3.* Andr. Gail. *l. 1. obſervat. 152. n. 1.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim §. ſupereſt. n. 1.* Mod. Piſtor. *P. 1. qu. 11. n. 1. & ſeqq.*

Sed licet conceſſerim, in perſona accuſatoris in probatione delicti deficientis, hanc regulam obtinere: ad perſonam tamen rei ſuccumbentis & condemnati, ea haudquaquam extendi debet: nec reus victus victori condemnatur in expenſas, quando de pœna ſanguinis agitur, ut rectiſſime docet Matth. Coler. *P. 1. dec. 214. n. 4.* Matth. Weſenb. *in pr. Inſtit. de publ. jud. n. 11. verſ. quamvis iſtis.* Joh. Bajard. *in addit. ad Jul. Clar. lib. 5. ſentent. §. ult. qu. 62. n. 10.* Matth. Berlich. *P. 4. concl. 19. n. 38.* Aut. *Conſult. Conſt. Sax tom. 1. P. ult. qu. 10. n. 5. & ſeqq.* Mod. Piſtor. *P. 1. q. 11. n. 5. & ſeqq.* Adeoque in perſona rei ſuccumbentis, & ad pœnam ſanguinis condemnati, regula jam poſita veriſſima manet, quæ nec rationibus ac fundamentis deſtituitur. 6

Q. 1. An & quando reus expenſas in proceſſu criminali factas refundere teneatur?

1. Namque ſi reus in expenſas litis condemnandus eſſet, neceſſe eſt, id propterea fieri, quia temere & malitioſe litigaſſet, & liti cauſam dediſſet: quum reum ſolum temere litigantem ad refuſionem expenſarum obſtringant jura, *l. eum, qui temere. 79. in pr. ff. de judic.* Specul. *in tit. de expenſ. verſ. poſtremo dicendum, n. 7.* Dan Moller. *ad d. Conſt. Elect. 31. n. 2. & 3. P. 1.* idque pœnæ loco, ut litigantium temeritas & malitia coërceatur. Atqui reus in criminalibus, etiamſi cauſam injuſtiſſimam foveat, nunquam temere & malitioſe litigare præſumitur; cum ei quoquo modo ſanguinem ſuum tueri & defendere liceat, *l. 1. ff. de bon. eor. qui ante ſentent.* Bald. *in Auth. generaliter. C. de epiſc. & cler. n. 13. verſ. quia defendit.* Quare a reſtitutione expenſarum merito erit immunis: ceſſante enim ratione alicujus juris, ipſum jus ceſſat, *l. adigere. 6. §. quamvis. 2. ff. de jur. patr.* Jaſon *in l. quod dictum. 32. n. 2. ff. de pact.* Nic. Everh. *in loc. a ceſſat. rat. n. 2.* 7 8

2. Iniquiſſimum atque duriſſimum eſſet, reum 9
ad

Digitized by Google

ad mortis ſupplicium, vel pœnam corporis afflictivam condemnatum, ad refuſionem expenſarum teneri, quo ipſo ad emendum quaſi pœnam ſanguinis propria ſua pecunia obſtringeretur; Id quod nullibi in jure univerſo cautum reperitur. Ac fieri vix poſſet, ut reus ad pœnam corporalem condemnatus reſarciendo expenſas in proceſſu criminali factas, ultra pœnam, partem bonorum ſuorum non amitteret, contra *l. ſed hodie. C. de bon. damnat. art. 218. Ord. crim.* ſiquidem ex bonis reorum ſumptus repetendi eſſent.

10 3. Notiſſimum eſt, quod mors omnia ſolvat, *Nov. 22. c. deinceps. 20.* quare reo mortis ſupplicium ſuſtinente, ulterior ſolutio ſumptuum ab ipſo ejusque hæredibus exigi nequit. Nam hæredes rei condemnati ſatis videntur puniti, ex eo, quod ad mortem is fuerit condemnatus, Franc. Marc. Delphin. *P. 2. dec. 191. n. 2.*

11 4. Si reus mortis ſupplicio ſubjugandus ad reſtitutionem expenſarum, in proceſſu criminali & executione pœnæ factarum, obſtrictus eſſet; utique facta executione, ab ejusdem hæredibus hæ exigi deberent; at fieri hoc nequit in foro Sax. ob textum in *art. 6.* Landr. *lib. 1.* ubi dicitur: Der Erbe ſoll zu Recht die Schuld geben, ſo ferne das Erbe währet: Dieberey, Spiel-Geld, Raub iſt er zu gelten nicht ſchuldig, noch keine dergleichen Schuld, denn ſolche, deren er Nutzen oder Wiedererſtattung empfangen hat. Idemque habetur in *art. 31.* Landr. *lib. 3.* & *jur. feud Sax. c. 44. & 55.* Unde ſequitur, hæredes haud teneri ſolvere debita, niſi quæ in hæreditate condemnati fuerint reperta, adeoque nec ſumptus in executione factos ab iisdem exigi poſſe; quippe quibus hæreditati lucrum non accedit, ſed maxima bonorum pars decedit.

12 5. Accedit quoque gloſſ. Germ. *in art. 35. lib. 2.* Landr. *n. 4.* ibi; denn mit dem Tode wettet man zugleich dem Richter, und büſſet dem Kläger. idemque dicitur in gloſſ. *art. 45. n. 4. l. 3.* Landr. *& addit. lat.* unde clariſſime patet, in foro Saxonico reum pœnam mortis ſuſtinentem judici & actori ſatisfacere, & utrumque intereſſe, publicum & privatum ſolvere. Quod ſi verum eſt, exactio quoque expenſarum judicialium ceſſabit, quæ ipſa etiam pars pœnæ perhibetur: & hoc ipſum quoque vult gloſſ. Germ. *art. 31. l 2.* Landr. *n. 2. in fin.* ibi: Hie ſagt er von einem ſolchen, der durch den Tod verbüſſet hat, darauf ſolget ferner weder Buſſe noch Wette, ꝛc.

13 6. Ac quo minus in terris Electoratus Sax. hac de regula dubitetur, diſertis verbis ea confirmata eſt ab Electore D. Auguſto in *Conſt. 12. P. 4. in pr.* Wenn jemands wegen eines begangenen Todtſchlages auf peinliche Beſchuldigung am Leben, oder auch nach Gelegenheit mit Abhauung der Hand, oder Staupenſchlagen geſtrafft und verwieſen: derſelbe ſoll des Umgebrachten Söhnen oder nechſten Freunden die Gerichts-Koſten oder andern Abtrag zu thun, nicht ſchuldig ſeyn. Quibus verbis manifeſte probatur, ſi reus propter commiſſum homicidium ad ultimum ſupplicium, aliamve pœnam corporis afflictivam condemnetur, quod tum is, vel ejus hæredes, expenſas litis vel alia damna reſtituere non teneantur. Dan. Moller. *d. Conſt. 12. n. 1.* Math. Weſenb. *in pr. Inſtit. de publ. judic. n. 11. verſ. nec ullæ expenſæ.* Joach. a Beuſt *ad l 3. n. 43. verſ. quando autem. ff. de injur.*

14 Quamvis autem *d. Conſt. El. 12.* ſpecialiter de homicidio loquatur, uti patet ex verbis: wegen eines begangenen Todtſchlages. unde ſanctionem illam Electoralem ad alia delicta; puta furta, incendia, veneficia, ſeditiones & ſimilia neutiquam trahendam eſſe, tradit Andr. Rauchb. *P. 2. q 10. n. 17. verſ. quod is.* Hier. Panſchm. *in conſilio ſcripto Senatui Lipſienſi in cauſ.* Adolphi Weinhauſen, *qu. 1. n 190.* Attamen ob identitatem rationis, quæ non minus in aliis criminibus, ac delicto homicidii obtinet, prædictam *Conſt. Elect.* indifferenter ad delicta quævis extendi, praxis quotidiana ſatis comprobavit: prout etiam rectiſſime ſentiunt, Petr. Heig. *P. 2. q. 23. n. 17. & ſeqq.* junct. *n. 20.* Dan. Moller. *d. Conſt. 12. n. 7. P. 4.* Mod. Piſt. *P. 1. q. 11. n. 6. & ſeqq.*

15 *Et ſecundum hanc Regulam in Elect. Sax. Scabinatu quotidie pronunciari, certius eſt, quam ut ulla probatione indigeat. Quin & jamdudum Scab. ita reſpond. Quæſt. Bitterfeldenſi.* Da N. N. berührter Deuben halber peinlich geſtrafft würde: So wären ſeine Erben den Werth der geſtohlenen Pferde, und die aufgewendeten Unkoſten zu erſtatten, nicht ſchuldig. *M. Jul. A. 1588.*

16 *Limitatur autem hæc regula primo*, ut locum habeat ſolummodo in mortis ſupplicio, aliisque pœnis corporalibus ſive ſanguinis, non etiam in pœnis civilibus. Quantumvis enim ob crimen perpetratum quis pœna civili, puta relegatione temporali vel perpetua, aut etiam carcere, vel mulcta pecuniaria puniatur; attamen, quin is ſimul expenſas litis, in proceſſu criminali ordinario vel inquiſitorio factas, refundere teneatur, ambigendum non eſt: ſiquidem hoc caſu ceſſant omnes illæ rationes, quæ expenſarum præſtationem alias impediunt, prout cuivis perpendenti eas obvium eſt. Ceſſantibus vero prohibitionis rationibus ipſam quoque prohibitionem ceſſare neceſſe eſt. Jaſon *in l quod dictum. 32. n. 2. ff. de pact.* Petrus de Ubald. *in tr. de duob. frater. P. 2. quæſt 9. n. 10. verſ. quinto quia reſponſo, &c.* Joh. Schult. *in addit. ad* Mod. Piſt. *P. 3. q. 122. n. 88.*

17 Qua de re etiam in terris Elect. Sax. manifeſta extat Conſt. *d P. 4. Conſt. El. 12. verſ.* würde aber, ibi: Würde aber der Thäter mit obgedachten Lebens- oder Leibes-Straffen verſchonet, und doch ſonſten unſerer Lande, wegen ſeiner Verbrechunge verwieſen; auf ſolchen Fall ſoll er des Verſtorbenen Söhnen, oder den Schwerdtmagen, welche ihn beklaget, die aufgewandten Gerichts-Koſten, jedoch auf vorhergehende rechtliche Ermäßigung, zu erſetzen pflichtig ſeyn; und ſoll alſo in unſern Landen hinführo erkannt und geſprochen werden. quæ verba ſatis probant, eum, qui pœna cor- 18
poris non afficitur, ſed tantummodo relegatur, ſimul in expenſas litis, a judice æſtimatas, condemnari poſſe; quod multo magis obtinet, ſi pœna leviori, puta carceris, vel mulcta pecuniaria reus plectatur, Matth. Berl. *P. 4. concl. 19. n. 16.* Joh a Beuſt *ad l. 3. n. 43. verſ. ſed quando ſine aliqua. ff. de injur.* Math. Weſenb. *ad pr. n. 11. Inſt. de publ. judic.*

19 *Quotidie ita pronunciantibus Scabinis:* So iſt er in dieſer Sache die aufgewendeten Gerichts-Koſten, auf richterliche Ermäßigung zu erſtatten ſchuldig, und mag hierüber willkührlichen, entweder eine Zeitlang mit Gefängniß, oder um eine ziemliche Geld-Buſſe, ſeinem Vermögen nach, in Straffe genommen werden, V. R. W. *Prout etiam reſpondimus D.* Andr. Talling, in Eißleben: Man wolte ihm denn, in Anſehung der ausgeſtandenen Gefängnis, die Leibes-

Digitized by Google

Straffe erlaſſen: ſo wird er allein mit ewiger Landes-Verweiſung, in Straffe genommen; und iſt auch auf ſolchen Fall zugleich die auf dieſe gantze Sache gewendete Unkoſten, auf richterliche Ermäßigung zu erſtatten ſchuldig, V. R. W. *M. Dec. A. 1631.*

Q. 2. Cujusnam ſumtibus incarceratus ſit alendus?

20 Notandum hic *primo*, Incarceratos reos non modo expenſas judiciales præſtare, ſed & ſibi ipſis de victu aliisque neceſſariis proſpicere ac providere teneri, per ea, quæ tradit Paris de Puteo *in tr. de ſynd. verſ. an carcematus.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 1. c. 6. n. 106. & P. 2. dec. 281.* Dan. Moller. *l. 1. ſemeſt. 36.*

21 *Veluti reſpondimus Senat.* in Oderan: Wie denn auch Angeklagter diejenigen Unkoſten, ſo in der *Captur* auf ihn gewendet werden müſſen, vor ſeine Perſon ohne der Ankläger Zuthun, jedoch, wenn ſolche zuvor *liquidi*ret und gerichtlichen *moderi*ret worden, zu tragen und zu erſtatten pflichtig iſt, V. R. W. *M. Jun. A. 1631.*

22 Quod ſi vero talis ſit inopia captivi, quod non habeat, unde ſe alat, ſi quidem judex reum per ſe & proprio motu carceravit, ei victus eſt adminiſtrandus ex publico, *l judices. 9.* ibi: *victualem ſubſtantiam non habentibus faciant miniſtrari. C. de epiſc. audient.* Nic. Boër. *dec. 303. n. 2.* Ad inſtantiam vero alterius privati incarceratus, qui ipſe non habet, ex quo alimentetur, exhibendus eſt per carcerari facientem, Felin. *in c. 1. n. 9. ext. de lib. oblat. & in c. ex reſcript. in fin. de jurejur.* Matth. Coler. *d. P. 2. dec. 281. n. 1. & de proc. exec. d. c. 6. n. 106.*

Hæque in practica fori Sax. ita obſervantur.

23 *Secundo.*] notandum & hoc, quod, ſi reus expenſas litis ex inopia ſolvere nequeat, pœna exaſperari debeat: quin & reum hoc caſu præter pœnam carcerationis vel relegationis, quam judex ei imponit, fuſtigari poſſe, tradit Moller. *ad Conſt. El. 12. n. 7. & 8. P. 4.* Aut. *conſult. Conſt. Sax. tom. 2. P. 4. quæſt. 52. n. 5. & 6.* ob regulam generalem, quod, qui non habet in ære, luat in corpore, *l. ſi quis id. 7. §. in ſervos, 3. ff. de jurisdict. l. ult. ff. de in jus vocand. l. quicunque. 4. C. de ſerv. fugit. l. 1. in fin. ff. de pœn.*

24 *Veluti reſpondimus ad conſultat. Quæſt.* in Plauen: Und es hat ſich befunden, daß *N. K.* wegen groſſer Armuth weder das Wehrgeld zu entrichten, noch die Unkoſten abzuſtatten vermag. rc. So wird geſtalten Sachen nach, die Landes-Verweiſung noch auf 2. Jahr lang erhöhet, und er alſo auf 5. Jahr des Landes verwieſen, V. R. W. *M. Mart. A. 1627.*

It. ad requiſ. Quæſt Zwickav. Derowegen iſt er des Entleibeten nechſten Freunden ein gantz Wehrgeld zu entrichten, und die in dieſer Sache aufgewendeten Unkoſten, auf vorhergehende *Liquidation*, und richterliche Ermäßigung, zu erſtatten ſchuldig; und mag hierüber ein, oder da er das Wehr-Geld und die Unkoſten aus Armuth zu erlegen nicht vermöchte, zwey Jahr lang mit Landes-Verweiſung in Straffe genommen werden, V. R. W. *M. Sept. A. 1629.*

Q. 3. Ad probationem defenſionis quisnam ſumtus ſuppeditare debeat?

25 *Limit. ſecundo*, in expenſis factis a reo in probatione ſuæ defenſionis. Intelligenda ſiquidem eſt regula prædicta de iis ſolummodo expenſis, quæ ad proceſſum & fundandam judicis intentionem, nec non ad pœnæ executionem requiruntur. Aliter vero res ſe habet, quando judex contra reum in manifeſto crimine deprehenſum ex officio procedit, reus autem defenſiones allegat, quas probare neceſſe habet; quo certe caſu, reus ipſemet probationes illas ſuis ſumptibus implere debet, Simon. Ulr. Piſt. *in addit. ad Hartm. Piſt. obſerv. 153. n. 5.* Hacque de re clara extat Sanctio Imperat. Carol. V, in *Ord. crim. art.* 47. verb. und ſo der Gefangene obberührter maſſen, oder mit andern dienſtlichen Urſachen ſeine Unſchuld anzeiget, ſolcher angezeigten Entſchuldigung ſoll ſich alsdenn der Richter, auf des Verklagten, oder ſeiner Freundſchafft Koſten, auf das förderlichſte erkundigen. rc.

Quod reſponſis ſuis ſæpius comprobarunt Scabini, exiſtimantes, etiamſi reus mortis ſupplicio punitus fuerit, ejusdem tamen hæredes ad reſtitutionem expenſarum, in probatione defenſionis irrelevantis factarum, teneri, reſpondentes ita Sigism. a Witzleben: Ob wohl euer Unterthaner wegen ſeiner Verbrechung mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode gerichtet worden: dahero ſeine Erben zu Abtragung derer auf den peinlichen Proceß gewendeten Gerichts-Koſten nicht verbunden. Da aber dennoch der Gerechtfertigte ſeine Unſchuld vor der *Execution* der Todes-Straffe ausführen wollen, und Zeugen abhören laſſen: dahero noch mehr, wiewohl vergebliche Unkoſten, verurſachet worden. rc. So wären des Gerechtfertigten Erben angeregte Unkoſten, ſo viel deren auf das *Defenſion*-Gezeugniß aufgewendet werden müſſen, abzuſtatten ſchuldig, V. R. W. *M. Febr. A. 1631.* 26

It. Quæſtori Præfecturæ Delitianæ, M. Aug. A. 1627.

It. Ad requiſ. D. Andr. Talling, in Eißleben: Er wird aber gleichwohl willkühr lich mit Staupen-Schlägen, oder Abhauung einer Fauſt, der er am beſten entrathen kan, des Landes ewig verwieſen; darneben er auch die auf ſeine *Defenſion* gewendeten Unkoſten abzuſtatten pflichtig iſt, V. R. W. *M. Dec. An. 1631.*

Quod ſi vero reus nihil in bonis habeat, & 27
tamen ad probationem defenſionis, & deductionem ſuæ innocentiæ ſe offerat, ne indefenſus remaneat, ſumptus ex fiſco ſuppeditandi erunt, jubente Imp. Carol. V. *d. art. 47. Ord. crim.* in verb. fin. Wo aber der Verklagte oder ſeine Freundſchafft ſolche Koſten Armuths halber nicht ertragen oder erleiden möchte: damit denn nichts deſto minder das Ubel geſtraffet, oder der Unſchuldige wider Recht nicht übereilet werde: So ſoll die Obrigkeit, oder das Gerichte, die Unkoſten darlegen, und der Richter in Rechten verfahren. rc. & *art. 154.* verb. auf des Gerichts, oder derſelben Obrigkeit Darlegen und Koſten, rc.

Limit. tertio regula hæc, in tortura ad con- 28
feſſionem rei extorquendam adhibita: puta, ſi reus tormentis ſubjectus confiteatur crimen, ob quod tamen certis ex cauſis & qualitatibus, pœnam corporalem mitigantibus, non niſi relegatio ei irrogetur; quo caſu expenſæ quoque absque dubio ab ipſo exigi poterunt. Etſi enim tormen- 29
ta non minus ac ipſa fuſtigatio corpus rei affligant & lacerant, Joh. Zanger. *in tr. de qu. ſeu tort. reor. c. 1. n. 1.* attamen quia tortura pœna non eſt, ſed ſpecies quædam probationis in cauſis criminalibus, probationumque reliquarum ſubſidiaria, *l. edictum. 8. in pr.* junct. *l. ſeq. ff. de quæſt. l. quoties. 11. & l. fin. C. de quæſt.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. nunc videndum. n. 35.* Cyn. *in l. 2. C. quor. appell. non recip.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 5. q. 40. n. 3.* Joh Zang. *d. tr. de quæſt. ſeu tort. c. 2. n. 3.* Bartol. *in d. l. edictum. 8. &* ibi Dd. *comm. ff de quæſt.* Gandin. *in tr. maleficiorum, ſub rubr. de quæſt. & torment. in pr.* utique nec impedire ea poterit reſtitutionem expenſarum, eo caſu, quo relegatio ſolummodo irroganda venit, juxta *Conſt. El. 12. verſ.* würde aber der Thäter. rc. *P. 4.* quæ relegatum ſimul in expenſas litis a judice æſtimatas condemnari præcipit.

Prout etiam ejusmodi in caſu reſpondimus ad requiſ. Otten, ab Hayn, in Klein-Zſchocher, *M. Dec. A. 1630.* 30

Quæritur hic: *Si reus ante executionem pœna* 31
mo-

Digitized by Google

Q. 4. Mortuo reo ante executionem pœna num ejusdem heredes expenſas litis refundere teneantur?

moriatur, vel ſibimetipſi impias manus inferat, ac mortem acceleret, num ejusdem hæredes expenſas litis refundere teneantur? Quod ſimpliciter negandum, ſi reus ultimo ſupplicio, vel pœna corporis afflictiva fuiſſet afficiendus, de quo vix dubium eſſe poſſet; ſiquidem nec ipſemet reus hoc caſu ad reſtitutionem ſumtuum fuit obſtrictus, *Conſt. El. 12. P. 4.* quanto minus ab ejusdem hæredibus hi exigi poterunt, quippe qui ipſi non deliquerunt, ſed ex obligatione ac debito defuncti ſolummodo tenentur, uti expeditum eſt.

32 At, ſi reo mitior aliqua pœna, relegationis, carceris, aut etiam mulcta pecuniaria irroganda fuiſſet, dubitari poteſt, *anne eo ante executionem defuncto, ab ejusdem hæredibus ſumtus litis exigi de-*

33 *beant?* quod videtur affirmare ſimpliciter de jure civ. Specul. *P. 1. tit. de accuſat. §. qualiter autem. n. 25.* Sed aliter diſtinguit Odofr. *in l. un. C. ex delict. defunct. in quant. hæred. teneant.* quem ſequitur Joh. Andr. *in addit. ad* Spec. *d. tit. de accuſat. §. qualiter. n. 26. lit. D.* Joan. de Imola *in l. defuncto 6. ff. de publ. jud. n. 2. verſ. Quid autem ſi latro.*

34 Exiſtimo ego, diſtinguendum eſſe, an reus antequam moriatur, condemnatus fuerit, nec ne. *Priori caſu*, quando reus jam condemnatus fuit ad relegationem, vel carceris pœnam, aut mulctam pecuniariam ac ſimul reſtitutionem expenſarum, etiamſi moriatur ante pœnæ executionem; attamen quin ab hæredibus ſumptus litis exigi queant, dubium non eſt; ſiquidem ipſemet reus ex ſententia condemnatoria ad refuſionem expenſarum fuit obligatus *arg. l. licet. 3. §. idem ſcri-*

35 *bit. 11. ff. de pecul.* quæ obligatio ad hæredes quoque tranſit, *l. ex contractibus. 49. ff. de oblig. & action. l. heredem. 59. l. hereditas. 62. & l. 143. ff. de reg. jur. l. 22. ff. de uſu cap.*

Prout etiam hoc caſu heredibus rei defuncti reſtitutionem expenſarum ſæpius in Elect. Saxon. Scabinatu injunctam fuiſſe ſcio.

36 At *caſu poſteriori*, defuncto ſcilicet reo nondum condemnato, etiamſi is ſibimetipſi impias manus metu pœnæ intulerit, ad reſtitutionem tamen expenſarum heredes nequaquam tenentur; *tum*, quod nec ipſemet reus ante condemnationem latamque ſententiam fuit obſtrictus ad refuſionem expenſarum, *Conſt. El. 12. P. 4.* quare nec ejusdem heredes obligati erunt, quippe qui deterioris conditionis non ſunt, nec alio jure tenentur, *l. 49. ff. de obligat. & action. l. 59. ff. de reg. jur.*

37 *Tum*, quia ejus cauſa, qui ante condemnationem in reatu moritur, melior & tolerabilior eſt, quam ejus, qui ad mortem condemnatur: quoniam hujus bona olim confiſcabantur, *l. 2. §. 1. & ſeqq. ff. de bon. eor. qui ante ſent. l. 1. C. eod.* illius non item, *l. eorum. 2. C. eod. tit. l. eor. 10. C. de jur. fiſc.*

38 *Veluti quoque Domini Scab. reſpond. ad requiſ.* Veit Joachim von Wiedebachens: Ob wohl *V. S.* einer Rauberey beſchuldiget worden; Dieweil er aber dennoch ſolche nicht geſtehen wollen, und ſeine Unſchuld zu erweiſen ſich erbothen: welcher Beweiß ihme auch zugelaſſen worden; er aber vor ſolcher angemaſten Beweiſung ſich ſelber entleibet und umgebracht. ꝛc. So iſt nunmehr durch ſeinen Tod die Straffe erloſchen; und mögen ſeine hinterlaſſene Kinder von wegen ihres Vaters Verbrechung um einige Geld-Straffe oder Unkoſten von euch nicht belanget werden, V. R. W. *M. Mart. A. 1609.*

It. An Carl Albrechten von Goldſtein: Ob gleich auf den *Proceſs*, ſo ihr wider den Verſtorbenen *A. F.* der an *H. R.* verübeten Entleibung wegen, anſtellen müſſen, viel Unkoſten von euch aufgewendet worden: Dieweil aber dennoch der Verbrecher, ehe etwas *Definitives* wider ihn erkannt, verſtorben. &c. So mögen auch die Erben, Straffe zu entrichten, und die in ſolcher Sachen aufgewendete Unkoſten abzuſtatten, nicht angehalten werden, V. R. W. *M. Jul. A. 1633.*

Altera regula affirmativa hæc eſt: Quod magiſtratus ordinarius ſumptus criminalium judiciorum regulariter ſufferre debeat. 39

Q. 5. Quando & in quibus caſibus magiſtratus ex officio ſumtus ſufferre debeat criminales?

Omnibus namque caſibus, quibus ipſemet reus a refuſione expenſarum litis immunis eſt, de quibus in regula priori dictum, onus hoc regulariter magiſtratui accreſcit: in quo non modo *Interpp.* communiter conveniunt, ut videre eſt apud Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. q. 99. n. 5.* Joh. Garſ. *de expenſ. c. 21. n. 20.* Hartm. Piſt. *obſerv. 153.* Petr. Heig. *P. 2. q. 23.* Nic. Boër. *dec. 303. n. 10.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 1. c. 3. n. 259.* Matth Steph. *in not. ad art. 104. Ord. crim.* Par. de Puteo *in tr. de ſyndic.* verb. *expenſæ. c. 1. n. 5. & in princ. tit. de Regum princ. exceſſ. c. 1. n. 67.* ubi dicit: ſi magiſtratus hos ſumtus a ſubditis extorquere conetur, de injuria illos recte queri; Sed & rationibus hæc regula firmata eſt. 40

1. Etenim generale ferme *Interpp.* eſt axioma: Quandocunque quis munere ſuo fungitur, vel aliquid facere tenetur ob compenſationem factæ ſibi conceſſionis, tunc idipſum propriis ſumptibus atque expenſis illum facere teneri, nec habere impenſarum repetitionem, *arg. l. ſuo victu. 18. ff. de oper. libert. l. 1. C. de aquaduct. lib. 11.* Joh. Sichard. *in l. 1. n. 3. & ſeqq. C. de negot. geſt. & in l. quoniam. n. 7. & ſeqq. C. de teſtib.* Jac. de S. Georg. *de feud. in* verb. *de caſtro. n. 15.* Cum igitur officium ſit magiſtratus, malis hominibus purgare provinciam, *l. congruit. 13. ff. de offic. præſid.* ſequitur, id gratis fieri debere, prout ratiocinatur Petr. Heig. *d. q. 23. n. 7.* unde & munera accipere prohibentur magiſtratus, *l. ſolent. 6. ff. de offic. proconſ.* 41

2. Non alia de cauſa magiſtratus a ſubditis tributa & vectigalia accipiunt, quam ut æquo jure imperent, & jurisdictionem ac merum imperium exerceant, & adverſus facinoroſos debito modo animadvertant, *Nov. 149. c. ac ſane. verſ. impoſſibile.* Ariſtot. *libr. polit. 7. in fin.* Joh. Bodin. *l. 6. de republ. c. 2.* Tob. Paurmeiſter. *de juriſd. Imper. Rom. l. 1. c. 4. n. 34.* Chriſtoph. Beſold. *claſſ 1. diſſ. polit. 3. c. 7.* Sequitur ergo, ut, cum ad particularem juſtitiæ adminiſtrationem devenitur, teneatur magiſtratus ſuis ſumptibus judicium exercere, & gratis ea, quæ juſtitiæ conveniunt, ſubditis exhibere, quia congruos reditus accepit, Joh. Garſ. *de expenſ. c. 21. n. 20.* ubi ait, quod, cum fiſcales pœnas Domini capiant, neceſſe habeant & ſumtum facere pro exercenda jurisdictione. 42

3. Accedit augmentum fiſci ex bonis vacantibus, *l. 1. l. 3. l. vacantia. 4. & l. ult. C. de bon. vacant.* Quæ licet inter Regalia referantur, Ant. Peregr. *de jur. fiſc. lib. 4. tit. 3.* Henr. Bocer. *de regalib. c. 3. n. 26.* Bruning. *de var. univerſ. ſpecieb. concl. 25.* attamen in Saxonia, qui jurisdictionem & merum, mixtumque imperium habent, idem jus ſibi arrogant, & bona vacantia in ſuo territorio ſita occupant, Landr. *lib. 1. art. 28.* Joh. Schneidw. *ad tit. Inſt. de hæred. quæ ab inteſt. defer. tit. de ſucceſſ. fiſc. n. 9.* Henr. Brun. *d. concl. 25.* Et ex multis etiam conſuetudinibus regni Galliæ bona vacantia non ſolum ad fiſcum Principis, ſed alios 43 44

Digitized by Google

etiam pertinere Magiſtratus, teſtatur Regner. Sixtin. *lib. 2. de regal. c. 9. n. 60. in fin.*

45 Quo etiam referri poſſunt bona, quæ indignis auferuntur, *c. un. quæ ſint regal.* Roſenth. *de feud. concl. 55. & ſeqq.* Ant. Peregr. *de jur. fiſc. l. 2. tit. 2.* Henr. Bruning. *d. concl. 25.* mulctarum pœnarumque compendia, Matth. Stephan. *de juriſd. Imper. Rom. l. 2. P. 1. c. 7. memb. 1. n. 229. & ſeqq.* Henr. Bocer. *c. 3. n. 8. & ſeqq.* aliique reditus, qui fiſco propterea applicantur, ut ſumtus habeat magiſtratus ad exercendam juriſdictionem, & animadvertendum in homines facinoroſos.

46 4. In terris Elector. Sax. hæc regula minus dubii habet, ob manifeſtam Sanctionem in *Ord. provinc. Sax. de A. 1555. tit.* von Unkoſten der peinlichen Rechtfertigung. §. würden ſie aber. verb. und man befinde aus redlichen genugſamen Anzeigungen, daß die Eingezogenen an der That ſchuldig; ſo ſollen unſere Amte oder diejenigen, ſo Obrigkeit haben, ſolche Unkoſt ſelbſt tragen, und die Ubertretung, nach Ordnung der Rechte, peinlichen ſtraffen laſſen. *junct.* §. welches auch. ibi: Welches auch jedes Amt, oder derjenige, dem die Obrigkeit zuſtehet, auf den Fall thun ſoll, da keine Kläger verhanden, und die That offenbar.

47 5. Quin & in Imperio Romano-Germanico ex ſanctione generali Imp. Carol. V. magiſtratus propriis ſumptibus juriſdictionem exercere, atque in facinoroſos animadvertere obſtringuntur, *in Ord. crim. art. 204.* In verb. Was aber ſonſt Gerichts- und andere Koſten auf Beſetzung des Gerichts, der Schöppen, oder Urtheiler Koſt-Geld, auch Gerichts-Schreibern, Büttern, Thürhütern, Nachrichter und ſeinem Knechte, auflauffen würde, ſoll durch das Gerichte, oder deſſelben Gerichts-Obrigkeit ohne des Klägers Nachtheil bezohlet werden. De quo etiam eſt textus in *art. 219.* verb. und auſſerhalb der Partheyen Koſten, ꝛc. *Ord. crim.*

48 *Hancque regulam in foro Sax. tota die practicari, omnibus notiſſimum eſt: Prout etiam reſpondimus Frider. a* Schönberg in Gebersbach: Daß, wenn ſich ein peinlicher Fall auf eurem Forwerge zu Gebersbach, da euch die Ober-Gerichte zuſtändig, begeben und zutragen möchte, die Unterthanen des Orts die Unkoſten, ſo bey Vollführung des peinlichen *Proceſſus* aufgewendet werden müſten, abzuſtatten und zu erlegen, nicht verpflichtet: Sondern ihr, als deme die Ober-Gerichte des Orts zuſtändig, ſolche, wenn ſonſten kein anderer Ankläger vorhanden, zu tragen ſchuldig, ꝛc. *M. Jun. A. 1624.*

Pariter pronunciabimus ad requiſ. Job. Webers in Leipzig, *M. Aug. A. 1627.*

49 Hæcque regula generaliter vera eſt, & magiſtratus ac judices indifferenter ad ſumptus criminalium judiciorum obſtringit. Unde infertur, 1. non attendendam eſſe differentiam, ubinam locorum inquiſitus deliquerit; Etſi enim delictum, de quo puniendo agitur, extra ditionem & juriſdictionem magiſtratus inquirentis a reo perpetratum fuerit, nihilominus tamen ſumptibus iſtius magiſtratus proceſſus criminalis inquiſitorius agitari debet, per textum manifeſtum in *d. Ord. prov. de A. 1555. tit.* Von Unkoſten der peinlichen Rechtfertigung. §. würden ſie aber. verb. und ſolches nicht allein auf den Fall, wenn die Verbrechere an denen Orten, da ſie verbrochen, ſondern auch auſſerhalb derſelben, in fremden Gerichten zu Gefängniß bracht, ꝛc.

50 2. Parum quoque refert, an ſumptus ſint expenſi in executione pœnæ, aut alio modo facti: modo ratione criminis perpetrati & in cauſis criminalibus erogati fuerint.

Hinc quando tonſor ſibimet ipſi manus impias intulerat, expenſis magiſtratus cadaver a carnifice more conſueto extrahendum & inhumandum eſſe, pronunt. Scabini verſus Meiſſen, an Balthaſar Richtern: So ſeyd weder ihr, noch der Barbier, ſo bey euch eingemiethet, dem Scharffrichter von Dreßden, welcher den todten Cörper aus euerm Hauſe geſchaffet, und an gebührenden Ort bracht, das Hencker-Geld zu entrichten pflichtig: ſondern der Rath zu Meiſſen, als deme die Gerichte zuſtändig, iſt ſolches alles zu geben ſchuldig, V. R. W. *M. Jun. A. 1600.* 51

3. Hinc quoque magiſtratus furcam ſeu patibulum, murum decollationi deputatum, vulgo den Rabenſtein, aliaque ſigna juriſdictionalia, propriis ſumptibus erigere, atque collapſa reficere tenentur; in cujus oneris recompenſationem jus Sax. fiſco geradam & res expeditorias in caſu, quo vir aut mulier non relicto harum rerum capaci herede moritur, defert, *art. 28. lib. 1.* Landr. Weichb. *art. 59. ubi* Gloſſ. In verb. Gerade, ſo er bloß ſtirbet, wird dem Richter darum gefolget, daß er richterliche Gewalt, und darvon Stöcke, Pranger, Galgen, Staupen und allerley Sachen, darmit man Miſſethäter peiniget, um ihren verdienten Lohn, halten ſoll. Andr. Goldbeck *de gerad. ſub tit. de tertio ord. ſucced. n. 1.* vid. ſupra *q. 109. n. 66.* 52

Reſpondimus ita Henr. a Brederloben: Iſt kurtz verruckter Zeit das Gerichte zu Tammenhain, ſo alt, und vor undencklichen Jahren gebauet geweſen, von dem groſſen Winde umgeworffen worden, ꝛc. So ſeyd ihr daſſelbe, vermöge derer euch des Orts zuſtändigen Ober-Gerichte, auf eure Unkoſten aufzubauen, und in vorigen Stand zu ſetzen ſchuldig; und eure Unterthanen mögen ſolche Unkoſten zu tragen, wider ihren Willen nicht gedrungen werden, V. R. W. *M. Sept. An. 1621.* 53

Limitatur tamen hæc regula certis quibusdam caſibus: Ac *primo* quidem in proceſſu criminali ordinario, quando magiſtratus ad accuſationem partis offenſæ, alteriusve certæ perſonæ vicem accuſatoris ſuſtinentis, ac rei condemnationem pœnæque executionem petentis, via juris ordinaria procedit. Nam tum litis expenſæ non ex fiſco magiſtratus ſunt ſuppeditandæ, ſed accuſator eas refundere tenetur, perinde ac in proceſſu ordinario civili fieri ſolet; 54

Q. 6. In proceſſu criminali ordinario quisnam ſumptus ſuppeditat?

Tum ob ſanctionem Carolinam, in *Ord. crim. art. 12.* in verb. ſoll der Ankläger *Caution* und Sicherung beſtellen, daß er den Koſten, ſo darauf gangen iſt, auch dem Beklagten um ſeine zugefügte Schmach und Schaden Abtrag thun wolle, alles nach bürgerlicher rechtlicher Erkäntniß. & *art. 204.* verb. und ſoll ſonderlich ein Ankläger für eines Beklagten Atzung und Wartgeld, dem Büttel Tag und Nacht über 7. Creutzer zu geben, nicht ſchuldig ſeyn, ꝛc. & *art. 219.* verb. das ſoll auf deſſelben begehrenden Theils Koſten geſchehen ꝛc. 55

Tum propter textum manifeſtum in *Ord. provinc. Sax. de An. 1555. rubr.* von Unkoſt der peinlichen Rechtfertigung. in verb. initialibus: Wenn peinliche Sachen in unſern Landen vorfallen, darinnen Kläger ſeyn, ſo ſollen dieſelben die nothwendigen Unkoſten der Rechtfertigung wo ſie das in Vermögen, tragen, und doch mit Uberfluß der Unkoſten in allewege verſchonet bleiben, ꝛc. 56

Et ita pronunciatum fuit verſus Rottwitz an die Gemeine daſelbſten: Hat der Gerichts-Herr des Orts in deme 57

Digitized by Google

dem wider N. N. erhobenen peinlichen Proceß viel Unkoſten aufwenden müſſen; Ob er nun wohl dieſelben von euch als ſeinen Unterthanen erſtattet haben will; dieweil aber dennoch ein Ankläger verhanden, auf deſſen Anklage ordentlicher Weiſe wider Angeklagten verfahren worden. ꝛc. So iſt ſelbiger Ankläger die Unkoſten abzutragen pflichtig; und ihr, ſo wohl auch der Gerichts-Herr, bleibet darmit billig verſchonet, V. R. W. *M. Jun. A. 1624.*

58 Quam tamen limitationem cum mica ſalis accipi velim, ut non procedat, 1. ſi accuſator ob inopiam expenſas ſolvere nequeat: tum enim ipſemet magiſtratus ſumptus ferre tenetur, *d. Ord. prov. tit.* von Unkoſt der peinlichen Rechtfertigung. §. Würden ſie aber Armuths halber ſolches nicht vermögen, ſo ſollen unſere Amt, oder diejenigen, ſo Obrigkeit haben, ſolche Unkoſt ſelbſt tragen. ꝛc.

59 2. Durante proceſſu ordinario, ob contumaciam in non comparendo, aut litem non conteſtando, ipſemet reus accuſatus in expenſas litis condemnari ſolet, perinde ac in cauſis civilibus; quas etiam ipſe, vel heredes ejus, ſolvere obſtricti ſunt, ut maxime lite finita accuſato mortis ſupplicium, vel etiam tortura, per ſententiam indicatur.

60 *Prout aliquoties practicatum memini: ſicuti etiam reſpondimus Senat.* in Oderan, *M. Jun. A. 1631.*

61 3. In proceſſu quoque banni, adverſus reum fugitivum ab ipſomet magiſtratu per mandatarium ſeu fiſcalem inſtituto, hoc obtinet, ut nempe ſumptus ex fiſco ſuppeditentur; nec immerito, ſiquidem hoc caſu magiſtratus partes accuſatoris ſuſtinet.

62 *Limit. ſecundo hæc regula* in proceſſu inquiſitorio, ad petitionem & inſtantiam alicujus adverſus reum formato. Sæpiſſime namque fieri ſolet, ut pars offenſa moleſtiam accuſationis, ac multifarias ordinarii proceſſus ambages vitare volens, magiſtratui delictum denunciet: petens ſimul inquiſitionem adverſus reum ſuo periculo ſuisque impenſis formari, eumque debito ſupplicio puni-

63 ri. Quo caſu delator a refuſione expenſarum litis haudquaquam exemptus eſt: etenim quia vices accuſatoris tenet, non immerito etiam ſumptus in inquiſitione factos ferre debet. Quin & prudens magiſtratus ad inſtantiam partis offenſæ inquiſitorie procedere non ſolet, niſi prius facta cautione de ſumptibus refundendis, ac damno præſtando, juxta *Ord. crim. art. 12.* prout quotidie fieri videmus: qua præſtita cautione, ambigendum non eſt, quin delator ad reſtitutionem ſumptuum criminalium teneatur, etiamſi inquiſitus poſtea ab inquiſitione fuerit abſolutus.

64 *Reſpondimus ita ad conſultat. Mart.* Güldeners zu Leipzig: Seyn neulicher Zeit zu Großzſchocher 3. Pferde geſtohlen worden; und weil ihr mit *intereſſi*ret, und ſich des Diebſtahls wegen wider *P. N. Indicia* eräugnet, habt ihr ſolches dem Gerichts-Junckern angemeldet, welcher *P. N.* zur Hafft bringen, und wider ihn gebührlichen *inquiri*ren laſſen. Da nun ſolche *Inquiſition* auf euer Begehren, ſo wohl auf eure Gefahr, und Schadloßhaltung geſchehen wäre, dafür ſichs aus euer Frage anſehen läſſet: So wäret ihr auch die auf ſolchen *Inquiſition*-Proceß gewendeten Unkoſten, auf vorhergehende *Liquidation* und Ermäßigung, zu erſtatten ſchuldig, V. R. W. *M. Febr. A. 1629.*

65 Sed hoc tum demum obtinet, ſi delator inquiſitionem adverſus reum petat, eamque ſuo periculo ſuisque ſumptibus formari roget. Quod ſi vero delictum ſolummodo denunciet, ac vindictam judicis officio committat, quod vulgo appellitatur die Verbrechung in Gerichten gerüget; per ejusmodi nudam denunciationem ad refuſionem expenſarum ſe nequaquam obſtringit, ſed magiſtratus ex officio propriis ſumptibus inquirere tenetur.

Prout reſpondimus Præfecto Pegav. Und weil bemeldter 66
Puſter dem Amte den Diebſtahl angerüget, und *Indicia* angegeben; jedoch mit angehenckter *Proteſtation* daß es keine Anklage ſeyn ſollen, ſondern nur, daß das Amt hiervon Wiſſenſchafft und Nachrichtung haben möge: So mag er auch vor einen Ankläger nicht geachtet, noch zu Abtragung der Unkoſten angehalten werden, V. R. W. *M. Nov. A. 1630.*

Et in caſu ſimili Mart. Gebharten, Verwaltern zu Dahlen, *M. Jan. A. 1631.*

It. Senat. Grimm. Da nun *F. P.* und *D. S.* ſich zu Abtragung der Unkoſten nicht verpflichtet, noch auf ihre Gefahr und Schadloßhaltung, die *Inquiſition* zu verführen gebeten. ꝛc. So möchten ſie die Unkoſten abzuſtatten, wider ihren Willen, nicht angehalten werden: ſondern ihr wäret Amts und Gerichts wegen, weil man *in Proceſſu Inquiſitorio verſi*ret, und keine rechte Anklägere vorhanden, dieſelbe zu tragen ſchuldig, V. R. W. *M. Jul. A. 1631.*

It. An Rath zu Eißleben, *M. Jul. A. 1635.*

Limitat. tertio in caſu, quo confiſcatio 67
bonorum obtinet. Etſi enim tum bona delinquentis fiſco Principis ſint applicanda; attamen ſumptus criminales magiſtratui reſtitui debent, juxta manifeſtam ſanctionem D. Auguſti Elect. in *Ord. prov. de Anno 1555. tit.* von Unkoſt der peinlichen Rechtfertigung. *in fin.* ibi: wo auch die Verhandelung dermaſſen gelegen, daß dem Thäter ſeine Güter *confiſci*ret worden; ſo ſoll die Unkoſt der Rechtfertigung von denſelben Gütern genommen, und die Amte und andere, ſo Gerichte haben, deßgleichen die Unterthanen, damit verſchonet werden.

Limitat. quarto hæc regula, in crimine ho- 68
micidii, quando occiſi heredes ipſimet necem defuncti non vindicant, ſed vindictam judici committunt. Etſi enim tum is ex officio inquirere, ac occiſorem punire teneatur; attamen heredes interfecti lucroſam hereditatem acquirentes, expenſas criminales judici ex bonis occiſi acquiſitis refundere obſtricti ſunt, *prout dixi & ſententiis Scabin. probavi ſupra P. 1. q. 34. n. 90. & 91.*

Limit. denique quinto hæc regula, quando 69
conſuetudine obtentum eſt, ut ſubditi has juſtitiæ publicæ expenſas ferant, Jul. Clar. *l. 5. ſent.* §. *ult. q. 99. n. 5.* Petr. Heig. *P. 2. q. 23. n. 9.* quæ conſuetudo etiam in *Ord. prov. Sax. de An. 1555. tit. d.* von Unkoſt der peinlichen Rechtfertigung. §. wäre aber. diſertis verbis comprobatur, *ubi dicitur:* wäre aber auch an etlichen Orten ein alter beſtändiger Brauch herkommen, daß etliche Dörffer, die Unkoſt der Rechtfertigung, alle, oder zum Theil, einander mit tragen helffen müſten; ſo ſoll es demſelben nach gehalten werden.

Quæſt. 7. Quando & quibus caſibus ſubditi expenſas cauſarum criminalium ferre teneantur?

Magiſtratui tamen hanc conſuetudinem al- 70
leganti haud fides habenda eſt, ſed legitimo modo ea probari debet; quia præſumtio libertatis pro ſubditis militat.

Quotidie ſic pronunciantibus Scabinis: Obgleich eure Un- 71
terthanen nicht geſtändig, daß ſie die Unkoſten zu den peinlichen Rechtfertigungen in euern Gerichten abzutragen ſchuldig: Da ihr aber dennoch, wie recht, darthun und beweiſen köntet, daß es in euren Gerichten durch einen beſtändigen Gebrauch anders hergebracht, und über Rechts-verwährte Zeit, auch un-

unverbrüchlichen alſo gehalten worden: So wären gedachte eure Unterthanen, ſich ſolchen Gebrauch mit Erlegung obberührter Unkoſten, gemäß zu verhalten pflichtig, V. R. W. An Wolff Dietrichen von Creutz, *M. Apr. A. 1595.*

It. An Hanß *Magnum* von Schönfeld, zu Wachau, *M. Febr. A. 1603.*

It. An Friederichen von Schönberg, auf Gebersbach, *M. Jun. A. 1624.*

72 Etſi vero hæc conſuetudo valida ſit; attamen in caſibus ex facto occurrentibus diligenter inveſtigandum eſt, quid quoque loco per uſum longævum invaluerit; ne ulterius extendatur, quod in certis tantummodo cauſis eſt receptum. Quia enim conſuetudo talis a jure communi exorbitat, & ſubditos prægravat, rationi haud conſentaneum eſt, ut, tanquam favorabilis, interpretatione extenſiva adjuvetur; ſicuti nec in ſimilibus odioſis conſuetudinibus extentioni locus eſt, Petr. Heig. *P. 2. q. 23. n. 10.* Joh. Garſ. *de expenſ. c. 9. n. 7. & ſeqq.*

73 Quare ſi in genere demonſtretur, ſubditos per longævam conſuetudinem ſumptus executionis criminalis, vulgo das Hencker-Geld, ſuſtinuiſſe; ea non niſi de hoc caſu intelligi debet, quando ſcilicet reus ultimo ſupplicio, vel pœna corporis afflictiva afficitur. Nam conſuetudo juri communi contraria neque de caſu ad caſum, neque de perſona ad perſonam, neque de loco ad locum extendenda, ſed, quantum fieri poteſt, ſtrictiſſime interpretanda eſt, Balduin. *in* Authent. *qui rem. circa fin &* ibi Jaſon. *C. de SS. eccl.* Rol. a Vall. *lib. 1. conſil. 55. n. 13.* Ludolph. Schrader. *de*
74 *feud. P. 10. ſect. 20. n. 165. & ſeqq.* Ex quo infertur: 1. conſuetudine licet probata generali, ſubditos tamen ad refuſionem expenſarum non teneri, ſi reus non ultimo ſupplicio, nec pœna corporis afflictiva, ſed mitiori aliqua pœna; puta relegatione, carcere, aut mulcta pecuniaria coërcetur.

75 *Sicuti reſpond. Scab.* an die Gerichte zu Schönfeld: Daß beklagte Klägerin nicht allein die Folge, ſondern auch die Wache der verhafften Ubelthäter zu leiſten; die Anlagen der Unkoſten aber, in dem Fall alleine, wenn Ubelthätern Leib- oder Lebens-Straffe zuerkannt, zu tragen ſchuldig, V. R. W. *M. Nov. A. 1595.*

It. Verſus Leipzig, an die Einwohner zu Neuſtedel, *M. Apr. A. 1631.*

76 2. Multo magis quoque, non obſtante hac conſuetudine, a refuſione ſumptuum criminalium exempti ſunt ſubditi, quando reus, vel quod in tortura innocentiam obtinuerit, vel quod nihil adverſus eum probatum fuerit, abſolvitur, ex identitate rationis, quæ tum multo magis obtinet. Idemque procedit, ſi condemnatus indulgentia Principis, aut alio quocunque modo a pœna liberetur, Petr. Heig. *P. 2. qu. 23. n. 11.*

77 *Pronunciantibus ita Scab.* gegen Mutzſchen, *ad requiſ. Quaeſt. M. Jun. A. 1630.*

It An die Einwohner zu Neuſtedel, *M. Apr. A. 1631.*

Ad conſultat nobilium in Lichtenhain: So mögen ſie doch nach Gelegenheit dieſes Falls, weil *Inquiſitin* ihre Unſchuld in der Tortur erhalten, und loß gezehlet worden, einige auf die *Inquiſition* gewendete Unkoſten, (unangeſehen ſie ſonſten, vermöge des Orts Gewohnheit in peinlichen Proceſſen die Koſten zu tragen ſchuldig,) abzuſtatten, nicht angehalten werden, V. R. W. *M. Febr. A. 1632.*

3. Ex conſuetudine quoque generali, ſubditi non obligantur ad reſtitutionem expenſarum, quando reus eſt fugitivus, & ad bannum adverſus ipſum proceditur. Etenim quia proſcriptio multum diſtat a pœna corporali, & ultimo ſupplicio, a ſubditis ſumptus ad banni proceſſum neutiquam exigendos eſſe, ex præcedentibus ſatis liquet, Petr. Heig. *d. l.* 78

In quam ſententiam reſpondimus ad conſultat. Quaeſt. Delitiani: Ob wohl die Amts-Unterthanen alle peinliche Unkoſten in Malefitz-Sachen, dem Amte erſtatten müſſen, &c. So mögen ſie doch in dem Fall, wenn ihr wider die flüchtigen Verbrecher den Achts-Proceß anſtellen werdet, die Unkoſten zu tragen, nicht gedrungen werden, V. R. W. *M. Aug. A. 1627.* 79

Similiter quoque reſpondimus C. R. a S. Ob wohl eure Unterthanen in peinlichen Fällen die Unkoſten zu tragen ſchuldig: Dieweil man aber dennoch allhier in einem dergleichen Falle, da dem *Inquiſito* eine peinliche Straffe zuerkannt, nicht *verſtret*, ſondern der Achts-Proceß angeſtellet und erörtert werden muß: Alls ſeyn auch erwähnte eure Unterthanen, ſolche Unkoſten über ſich ergehen zu laſſen, nicht verpflichtet, V. R. W. *M. Jul. A. 1631.*

Pariter pronunc. Anteceſſores noſtri, ad requiſ. Siegfrieds *a* Schönfeld, in Theben, *M. Jan. A. 1596.*

It. Car. a Miltitz, *M. Mart. A. 1604.*

4. Ex paritate quoque rationis hoc inferendum, quod ſumptus criminales haudquaquam a ſubditis extorquendi ſint, ſi vel reus ante executionem vitam finiverit, vel ſibimet ipſi manus impias in carcere intulerit, & per carnificem depoſitus & humatus fuerit, juxta tradita Petr. Heig. *d. q. 23. n. 11.* 80

Reſpond. ita Scab. an die Gemeine zu Dahlen, *contra* die von Schleinitz daſelbſten, *M. Nov. A. 1598.* 81

It. Ad requiſ. Senat. Miſnenſ. M. Jun. A. 1600.

Sed hæc omnia vera ſunt, niſi contrarium in uno vel alio caſu adverſus ſubditos in ſpecie probatum ſit; Etenim ſi conſuetudo de certo aliquo caſu & puncto ſpeciali libellata atque probata fuerit, ambigendum non eſt, quin ea ſubditi obſtringantur, ſecundum tradita Nattæ *conſ. 435. n. 22.* Roland. a Vall. *lib. 2. conſ. 53. n. 39.* 82

Prout etiam probationem ejusmodi conſuetudinis ſpecialis adverſus ſubditos, ſæpius magiſtratui a Scabinis injunctam fuiſſe memini.

Denique hic quæri ſolet: *An ſumptus hi criminales a ſubditis perſolvendi, in concurſu creditorum præ aliis debitis prærogativam quandam habeant?* Quod rectiſſime affirmat Petr. Heig. *P. 2. q. 23. n. 15.* quem ſequitur Matth. Berlich. *P. 1. concl. 44. n. 65.* exiſtimantes, *Conſt. El. 28. P. 1.* quæ debita tributorum, collectarum, aliarumque publicarum exactionum, aliis debitis & hypothecis, tam expreſſis, quam tacitis præfert, ob rationis identitatem, æque ad expenſas criminales (Hencker-Geld) extendendam eſſe; ſiquidem hi ſumptus non minus, ac reliquæ publicæ exactiones, magiſtratui debentur. *Quod nec in practica aliter obſervatur.* 83 84 85

Q. 8. An ſumptus criminales a ſubditis perſolvendi, in concurſu creditorum præ aliis debitis prærogativam quandam habeant?

QUÆSTIO

QUÆSTIO CXXXIX.

An & quando in Cauſis Criminalibus Appellare & Leuterare liceat?

SUMMARIA.

1. Per appellationem executio pœna impeditur, n. 2.
3. Tam in criminali, quam in civili cauſa appellare licet, n. 4. 5. 6.
7. Appellatio eſt præſidium innocentiæ, n. 13.
8. Et ſpecies defenſionis, quæ nemini deneganda.
9. Maxime quando nulliter proceſſum eſt contra inauditum & indefenſum.
10. A captura ſemper, & poſt decendium quoque appellare licet, n. 11.
12. Appellatio evidenter frivola rejicienda eſt.
14. Ex conſuetudine hodierna in proceſſu inquiſitorio appellare non licet, n. 15. 16. 17. 18. 19. 20.
21. Obſervantia Scab. Lipſ.
22. Neque a definitiva, neque ab interlocutoria ſententia.
23. Sive de pœna corporis afflictiva, ſive mitiori aliqua pœna agatur, n. 24.
25. Sententia Andr. Rauchb. *de hac conſuetudine, & quomodo accipi debeat, n. 26. 27.*
28. Leuteratio quoque in proceſſu inquiſitorio hodie non admittitur, n. 29.
30. Sentent. Scab. Lipſ.
31. In proceſſu tamen criminali ordinario etiamnum hodie tam appellatio, quam leuteratio admittitur, n. 32. 33.
34. Sentent. Scab. Lipſ.
35. Non modo in definitiva, ſed & interlocutoria ſententia, n. 36.
37. Loco appellationis in proceſſu inquiſitorio, admittitur inquiſiti defenſio, n. 38. 39.
40. Obſervantia Scab. Lipſ. n. 41.
42. Pendente appellatione, reus incarceratus non eſt relaxandus, n. 43. 44. 45. 46. 47. 48.
49. Reus jam ante relaxatus, pendente appellatione non debet incarcerari.
50. Durante decendio, reus habens ſecuritatem incarcerari nequit, etiamſi non appellaverit.
51. Sent. Scab. Lipſ.

SExto denique & ultimo, conſiderandæ quoque veniunt circa pœnarum irrogationem, Cauſæ impedientes Executionem; Quarum potiſſimum quinque reperiuntur: *appellatio, rei abſentia, mors delinquentis, præſcriptio & pœna remiſſio.*

1 Per Appellationem, fit a judice inferiore gradatim ad ſuperiorem provocatio, ut is cauſam antea quidem cognitam, ſed, ut appellans intendit, injuſte definitam, denuo cognoſcat, & ſententiam prius latam in melius reformet, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de appell. n. 3.* Quare ſi reus in cauſa criminali per ſententiam gravatus, & ad pœnam condemnatus, ad magiſtratum ſuperiorem appellet, dubium non eſt, quin executio pœnæ
2 impediatur ac ſuſpendatur. Hæc enim natura eſt judicii appellatorii, ut, eo pendente, non procedendum ſit ulterius, nec quicquam commutandum aut innovandum, ut eſt *tot. tit ff. nihil appellat. pendent. l. pen. ff. de appell. recip. l. 1. §. ult. ff. ad SCtum. Turpill. l. 3. l. minime. 12. cum l. ſeq. C. de appell. l. 1. & l. 3. C. quando prov. non eſt neceſſ. c. 7. de appell. in 6to. Nov. 134. c. 3. in fin. & tot. tit. ext. ut lit. pendent. nihil innovetur.* Dec. *conſ. 97. n. 1.* Mandoſ. *de inhibit. q. 102. n. 4.* Bartol. *in l. ab execut. 5. n 3. C. quor. appellat. non recip.* Nic. Reuſn. *l. 2. dec. 24. n. 2.*

3 Neque enim ſolum in civili, verum etiam in criminali cauſa appellare licitum eſt, *l. 1.* ibi: *juſte ab eo provocatum eſt. & l. addictos. 29. C. de appell. l. 2. C. ſi pendent. appell. mors interv. l. 2. C. quorum appell. non recip. l. Pannonius. 86. §. rei perduellionis*, ubi gloſſ. in verb. *ſuſpenſa cognitione. ff. de acquir. heredit. l. ſi quis filio. 6. §. hi autem omnes.* ibi: *ſi provocaverint. ff. de injuſt. rupt. & irrit. teſt. l. qui a latronibus. 3. §. ult.* ibi: *ſi quis in capitali crimine damnatus appellaverit. ff. qui teſt. fac. poſſ.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. q. 94. per tot.* Nicol. Reuſner. *l. 2. dec. 23. n. 14.* Ant. Gomez. *lib. 3. var. reſol. c. 13. n. 31.* ſive reus ad pœnam ultimi ſupplicii condemnatus, ſive tortura ſolummodo ei per
4 ſententiam indicta fuerit; utroque enim caſu a viribus rei judicatæ ſuſpendere licet ſententiam, & ad ſuperiorem magiſtratum provocare: ut manifeſtiſſimum eſt ex *l. 2 C. de appell. recip.* cujus verba hæc ſunt: *Ante ſententiam* (ſcilicet definitivam) *appellari poteſt, ſi quæſtionem in civili negotio habendam judex interlocutus ſit, vel in criminali, ſi contra leges judex hoc faciat.* Accurſ. *in l. pen.* in verb. *diſcuſſore. verſ. ſed fallit in caſu. C. quor. appellat. non recip.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim §. nunc videndum. n. 2. & §. expedita. n. 70. & in l. 1. in pr. n. 14 & n. 42. ff. de quæſt.* Foller. *in pract. cr.* verb. *etſi confitebuntur. in tert. part. P. 3. n. 50.* Bru-
nus *de indic. & tort. P. 2. qu. 5. n. 13.* quod Docto- 5
res in tantum extendunt, ut, licet alias per appellationem ab interlocutoria non ſint ligatæ manus judicis, quin poſſit ante inhibitionem ſuam exequi ſententiam, & in cauſa procedere, *c. non ſolum. 7. de appellat. in 6to.* Guid. Papæ. *dec. 436. n. 9. verſ. ſecundo quæro.* Conrad. *in pract. de offic. prætor. in cauſ. civil. rubr. de appellat. n. 21.* interpoſita tamen appellatione a decreto torturæ, judex debeat ſuperſedere, etiam antequam ſit inhibitus, Bald. *in l. generaliter. §. ſed juramento col. 2. verſ. ſed quid. C. de reb. credit.* Brunus. *de indic. & tort. d. qu. 5. n. 14.* adeo, ut, ſi judex non obſtante appellatione ad torturam proceſſerit, & confeſſionem a reo extorſerit, talis confeſſio prorſus nulla, & inefficax ſit ad condemnandum, Angel. Aretin. *in tr. maleſic.* verb. *quod fama publica. n. 110.* Proſp. Farin. *d. qu. 38. n. 17.*

Quin & appellationem a ſententia, in qua ſal- 6
tem mulcta fuit irrogata, viva voce factam valere, etiam abſque ulla cauſæ expreſſione, ſine qua alioquin non procedit appellatio, tradit Nic. Reuſn. *dec. 23. n. 15. per* gloſſ. *in Clem. ult. de appellat.* Bartol. *in l. Titia. 18. ff. de accuſat. & l. ſi cum exceptione. 14. §. hæc autem actio. ff. quod met. cauſ.* Bald. *in l. 1. C. quando provoc. non eſt neceſſ.* Natt. *lib. 1. conſil. 92. n. 2.* Mynſing. *centur. 3. obſerv. 43. & centur. 4. obſerv. 41. n. 4.*

Namque appellatio præſidium innocentiæ eſt, 7
& gravaminis juſti relevatio, Natta *lib. 1. conſil. 17. n. 1.*

Digitized by Google

n. 1. per *c. ſuggeſtum. c. ad noſtram. 3. de appellat.* ubi gloſſ. in verb. *in ſua nequitia. c. cum ſpeciali. 61. X. §. porro. X. eod. tit. l. Præfecti Prætorio. 17. ff. de minor.* gloſſ. *in c. cum appellatio.* verb. *deferendum. de appellat. in 6to.* adeoque ſpecies quædam defen-
8 ſionis: quæ nemini deneganda eſt, *l. 1. ff. de appell.* cujus beneficium ideo introductum fuit, ut non deducta & probata melius deducere & probare liceat, *l. eos, qui. 6. §. ſi quid autem. C. de appellat. l. per hanc. 4. C. de tempor. appell. c. cum Johan. 10. X. de fide inſtrum.* ubi late Felin. *n. 17. & 18.* maxime vero, ut per hanc, ſi opus ſit, iniquitas judicantium, vel imperitia, corrigatur aut revocetur, vel ſuppleatur ſaltem id, quod in prima inſtantia omiſſum eſt, *d. l. 1. ff. de appellat. l. per hanc. 4. C. de temp. & rep. appellat.* Quod ſi vero unquam deductio innocentiæ & defenſionis reo permittenda, absque dubio in cauſis criminalibus, ubi non de glande legenda, ſed de vita hominis atque damno irreparabili agitur, ſaluberrimum hoc appellationis remedium reo gravato concedendum erit.

9 Idque tum maxime, ſi nulliter in cauſa proceſſum ſit, contra captivum inauditum, & indefenſum, *c. qualiter & quando. 17. §. debet igitur. X. de accuſat. l. 6. C. eod. tit. c. f. §. debet igitur de hæret. in 6to.* Hinc & humanitatis ratione obtentum, inquit Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 23. n. 18.* nomine ejus, qui ad ſupplicium ducitur, provocantem audiri, ac probationem nullitatis admitti, *arg. l. 6. §. quid tamen. ff. de injuſt. rupt. & irrit. teſtam. l. 7. C. de epiſc. audient. l. 6. ff. de appellat. l. addictos. 29. C. eod. c. 5. §. ult. eod. tit. can. liceat. 2. q. 6.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 149.* Tiber. Decian. *in tr. crim. l. 2. c. 6. n. 17.* Mynſing. *cent. 4. obſervat. 41.* Andr. Gail. *l. 1. obſervat. 1. n. 149.*

10 Hocque ipſum communiter eo extendunt, ut & a captura ſeu incarceratione ſemper, ac poſt decendium etiam, liceat appellare, Nic. Reuſn. *l. 2. deciſ. 23. n. 28.* Quamvis enim notiſſimi juris ſit, omnem appellationem, ſive judicialem, ſive extrajudicialem, intra decem dies interponendam eſſe, alioquin ſententiam tranſire in rem judicatam, & appellationem poſtea interpoſitam pro deſerta haberi, *l. eos, qui. 6. §. ſi autem* junct. Auth. *hodie.* ubi Dd. comm. *C. de appellat. l. ult. §. illud etiam. C. de tempor. appellat. l. bonorum. 24. ff. rem rat. haber. c. quod ad conſultationem. 15. X. de ſent. & re judic. c. concertationi. 8. de appellat. in 6to.* Specul. *in tit. de inſtrum. edit. §. 1. verſ. ſed pone.* Arius Pinell. *in l. 2. C. de reſcind. vendit. P. 1. c. 1. n. 27.* Maran. *in P. 6. tit. de appell. n. 202. & 207.* attamen ob continuum gravamen, ab incarceratio-
11 ne quovis tempore appellari poſſe ajunt. Quoties enim gravamen, ob quod fit appellatio, non momentaneam, ſed continuam & ſucceſſivam cauſam habet; toties appellari poſſe creditur, quocunque loco ac tempore, *c. ex parte. 47. X. de appellat. l. 1. §. pen. de uſufr. accreſ.* Speculat. *in tit. de appellat. §. reſtat. col. ult. in pr.* verb. *& nota.* Bald. *in l. 2. C. de epiſc. audient. verſ. Secundo quæritur.* ubi ait: Quod, tametſi quis non appellaverit a præcepto de capiendo, vel de captura ſecuta intra decem dies, & in carcere per menſem ſteterit, nihilominus licite appellare poſſit; quoniam ſucceſſive gravatur is ſtando in carcere, & in ſucceſſivo gravamine non currit tempus appellandi ſive provocandi ad ſuperiorem judicem: Cum ſemper a præſenti gravamine appellari poſſit.

Sed hæc dicta volo de appellationibus, juſta de 12
cauſa contra ſententiam iniquam ſuſceptis; nam appellatio evidenter frivola & calumnioſa, in cauſa criminali æque, ac in negotio civili rejicienda, eaque non obſtante, procedendum eſt in lite absque attentatorum vitio, *c. cum appellat. frivol. 5. de appellat. in 6to.* Felin. *in c. de cætero. n. 11. de re judic.* Jac. Menoch. *l. 2. arbitr. jud. qu. caſ. 197. n. 1.* Lancelot. *de attent. appellat. c. 12. lim. 7. n. 1.*

Non enim ad defenſionem iniquitatis, ſed ad 13
præſidium innocentiæ inſtitutum eſt appellationis remedium, *c. cum ſpeciale. 61. §. porro. X. de appell. l. Præfecti Prætorio. 17. ff. de minor.* unde dicitur Theriaca contra injuſtæ ſententiæ venenum, Curt. *conſ. 16. n. 8.* Ventur. de Valent. *in Parthen. litig. l. 2. c. 14. n. 22.* quo & faciunt diviniſſima D. Bernh. verba *l. 3. col. 5. Qui non gravatus appellat, certum eſt, quod aut gravare intendit, aut tempus redimere. Non debet autem eſſe appellatio ſubterfugium cavillantium, ſed refugium gravatorum: Multi enim pendente appellatione fruuntur aliqua re, quæ ſemper fuit injuſte poſſeſſa, & ita antidotum vertitur in venenum. Quem das mihi in tam crebris appellationibus, quæ hodie fiunt, qui reſtituerit nummum adverſario pro expenſis? Mirum autem eſſet, ſi omnes appellantes eſſent juſti, appellati vero haberent litem injuſtam.* hactenus Bernhardus. Caveant ergo judices ſuperiores, ne facile recipiant quasvis appellationes leviores, ut monet Cuſan. *l. 7. de Con. Cathol. c. 40.*

Hæcque de jure communi civili ita obtinent. 14
Quæ tamen moribus hodiernis Germaniæ non parum fuere immutata: ſiquidem in cauſis criminalibus regulariter hodie appellare non licet. Unde regulam formare haud vereor: Quod ſcilicet hodie in proceſſu criminali inquiſitorio, appellatio nequaquam ſit admittenda.

Q. 1. An etiamnum hodie liceat appellare in proceſſu inquiſitorio criminali?

Quæ regula nititur *primo*, inveterata Germa- 15
niæ conſuetudine: de qua aſſerunt *Dd.* communiter, quod hodie appellatio in criminalibus non admittatur, ſed ea ſubmota, poſt ſententiam condemnatoriam latam, ſtatim pro arbitrio judicis executionem fieri debere, maxime vero in criminibus capitalibus; quippe quorum cauſæ nec per viam ſimplicis querelæ alias in ſupremo Cameræ judicio recipi ſolent; ne ſcilicet crimina maneant impunita, Gail. *l. 1. obſerv. 1. n. 28. & lib. 1. de pac. publ. c. ult. in fin. n. 36.* Joh. Mynſing. *cent. 4. obſerv. 41.* Matth. Weſenb. *conſil. 43. n. 80.* Nicol. Reuſn. *lib. 2 dec. 23. n. 2.* Joh. a Beuſt. *de jurejur. n. 97.* Eman. Soarez. *in theſaur. recept. ſentent.* verb. *appellatio. n. 191.* Ventur. de Valent. *in Parthen. litig. l. 1. c. 14. n. 23.* Ern. Cothm. *reſp. 7. n. 118.* Dan. Moller. *lib. 4. Semeſtr. c. 33.*

Confirmatur quoque *ſecundo* hæc regula ſan- 16
ctione manifeſta Imper. Carol. V. & Statuum Imperii, in *rec. Imp. Auguſtan. de A. 1530.* §. Item, als jetzt etliche Zeit her von peinlichen Sachen vielfältig an unſer Kayſerliches Cammer-Gerichte appelliret, auch dieſelbe Appellation angenommen, darauf Proceß erkannt, und rechtlich gehandelt worden, und ſolches dem alten hergebrachten Gebrauch im Heiligen Reiche zuwider: So ſetzen und ordnen Wir, daß hinfürder in peinlichen Sachen keine Appellation angenommen; ſondern darmit nach altem hergebrachten Gebrauch gehalten werden ſoll.
& *in Ord. Camer. Imp. P. 2. tit. 28.* §. item, nach- 17
dem auch, dem alten hergebrachten Gebrauch im

Heil.

Digitized by Google

Heil. Reich zuwider, daß in peinlichen Sachen Appellationes zugelaſſen werden ſollen, ordnen und wollen wir, daß hinfürder in peinlichen Sachen, die Leibes-Straffe auf ihnen tragen, am Kayſerlichen Cammer-Gerichte keine Appellation mehr angenommen, ſondern angeregten Gebrauch nach, gehalten werde. ꝛc. qui textus inveteratam Germaniæ conſuetudinem de non recipienda appellatione in cauſis criminalibus non modo approbant; ſed & hujusmodi appellationem in lite criminali ſuſceptam diſertis verbis rejiciunt.

18 *Tertio* accedit quoque ratio prohibitionis, ſat gravis & ponderoſa; ſiquidem judices, quando de crimine conſtat, debent eſſe proni ad puniendum, non adeo attentis juris ſolennitatibus, *tum*, quod favor publicæ diſciplinæ ſuadeat, ut maleficia puniantur, *l. ita vulneratus. 51. §. æſtimatio autem. ff. ad L. Aquil. l. locatio. 9. §. quod illicite. ff. de publ. & veƈtig. l. ſi longius. 18. §. 1. ff. de jud.* Bertazz. *2. conſil. crim. 314. n. 3. tum*, ne evadendi & ſupplicandi detur occaſio, neve carceribus pœna
19 compenſetur, *l. 18. & l. 23. C. de pœn.* qua de cauſa etiam proceſſus inquiſitorius in foro hodie maximopere probatur, ut qui ſummarie & ſublato (quod dicitur,) velo, absque multis ambagibus & circuitionibus, quibus ſæpenumero pœnæ delictorum negliguntur, expediri ſolet, Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 32.* Atqui per appellationem ſæpiſſime lites temerarie protrahi, ita, ut, ea pendente, mors interveniens pœnam ſimul & accuſationem aboleat, notiſſimum eſt, Ventur. de Valent. *in Parth. litigioſ. l. 1. c. 14. n. 24.* Rutg. Ruland. *de Commiſſ. P. 1. lib. 3. c. 4. n. 4. in fin.* Quare haud immerito in criminalibus cauſis appellatio rejicitur.

20 *Quarto* neque aliud juris in Electoratu Saxon. obtinere, vel exinde patet, quod curiæ appellationis ſupremæ cognitio cauſarum criminalium plane ſit adempta, *in Ord. appell. D. Elect. Chriſtiani II. tit.* Wer vor unſer Appellation-Gerichte geladen, auch was Sachen daſelbſt angenommen und gerechtfertiget werden mögen. §. jedoch allein. in verb. denn ſo viel die peinlichen Sachen anlanget, weil es bißhero nicht bräuchlich geweſen, daß in unſerm Appellation-Gerichte in denſelben erkannt, ſo laſſen wir es auch darbey bewenden. ꝛc.

21 *Hancque regulam in foro Sax. ita practicari, notius eſt, quam ut ulla indigeat probatione, Scabinis quotidie ita pronunciantibus:* Daß die eingewendete *Appellation* nach Gelegenheit dieſes Falls, weil man in *Proceſſu Inquiſitionis* verfähret, nicht zuläßlich, V. R. W.

22 Neque hic ratio ulla habenda eſt ſententiæ, an definitiva, an interlocutoria fuerit, a qua reus appellare velit ad judicem ſuperiorem: ſicuti nec qualitas cauſæ criminalis attendenda eſt, num ſcilicet de vita hominis, aliave pœna corporis afflictiva, aut etiam pœna mitiore, carceris, relegationis, vel mulcta pecuniaria agatur; Indifferenter ſiquidem in proceſſu inquiſitionis appellatio reji-
23 citur. Ac licet *rec. Imper. de A. 1530. & Ord. Camer. P. 2. tit. 28.* de cauſis capitalibus ſpecialiter loquantur, & ad easdem Germaniæ conſuetudinem de non admittenda appellatione in cauſis criminalibus reſtringere videantur, *in verb.* in peinlichen Sachen. attamen ex noviſſimis publicorum judiciorum legibus, non ſolum illas cauſas, ex quibus pœna aliqua corpori infligitur, ſed etiam leviores appellari criminales, peinlich, generali ſcilicet, & minus propria vocabuli hujus notatione, certiſſimum eſt, & ex plurimis articulis *Ord. crim. Caroli V. Imp.* demonſtrari poteſt; veluti ex *art. 104. 110. art. 111. 113. art. 196 164.* & ex allegato *tit. 28. P. 2. Ord. Camer.* in verb. daß in peinlichen Sachen, auch Leibes-Straffen belangend. Particula enim (auch) implicativa eſt, & ſatis luculenter innuit, criminales quoque dici quandoque cauſas, quæ nullam corporis pœnam efflagitant, vid. Theod. Reinking. *in tr. de regim. ſecular. & eccleſiaſt. lib. 2. claſſ. 2. c. 14. n. 38. ſeqq.* Matth. Stephan.
in not. ad præfat. Ord. crim. Carol. Nec obſtant ver- 24
ba *d. tit. 28. P. 2. Ord. Cam.* daß hinfürder in peinlichen Sachen, die Leibes-Straffen auf ihnen tragen, keine Appellation angenommen werden ſoll. ꝛc. unde ſequi videtur, appellationem non niſi in cauſis criminalibus, pœnam corporalem concernentibus prohibitam eſſe; ſiquidem hæc verba propter aptitudinem & incertum eventum, quod nempe ad pœnam graviorem corporalem in cauſis criminalibus deveniri poſſit, adjecta videntur; prout de cauſa injuriarum dicit Andr. Rauchb. quod ſit capitalis, quia ſcilicet pœna injuriarum arbitraria ad fuſtigationis pœnam excreſcere poſſit, *P. 1. quæſt. 7. n. 37.* Bald. *in l. eos. §. ſuper his. n. 2. C. de appellat.* Hartm. Piſt. *l. 1. qu. 27. n. 6.*

Equidem non ignoro etiam, Andr. Rauchb. 25
virum tam eruditione ſolida, quam experientia haud vulgari excellentem atque præclarum, prohibitionem appellationis *in d. receſſ. Imp. Auguſt. de A. 1530. & Ord. Camer. P. 2. tit. 28.* ad Cameram, tanquam ſupremum Imperii tribunal reſtringere, ita ut ſolum ad hanc in cauſis criminalibus appellare non liceat, in reliquis vero judiciis inferioribus facultas appellandi haudquaquam ſublata ſit, *P. 2. qu. 8. n. 45.* ubi dicit: *& hæ quidem conſtitutiones, quamvis appellationes in criminalibus in Imperio Romano plane & in univerſum tollere videantur, easque hactenus non pauci ita intellexerint, rectius tamen accipiuntur de prohibitione appellationum, quæ in Romano Imperio ad Cameram, tanquam ſupremum Imperii tribunal, non quæ ad alia inferiora judicia referuntur. In reliquis ergo judiciis juris*
communis diſpoſitio non immerito obſervabitur. Hac- 26
tenus Rauchbar. Sed miror, quid in mentem ipſi venerit, cum hæc ſcriberet, qui neſcire non potuit obſervantiam judiciorum inferiorum, in quibus non magis appellationes recipiuntur, ac in judicio Camerali: Niſi forſan ad proceſſum criminalem ordinarium reſpexerit, in quo appellationes etiamnum hodie frequentari, mox di-
cam. Hancque ipſius mentem fuiſſe, ut ſentiam, 27
movet me, quod Dan. Mollerum *l. 4. ſemeſtr. c. 33.* conſentientem ſuæ ſententiæ allegat, qui tamen de proceſſu ordinario potiſſimum ibidem loquitur. Et eatenus tam Molleri, quam Rauchbar. opinio bene ſubſiſtere poteſt: ſtante interim regula immota, quod in proceſſu cauſarum criminalium inquiſitorio, haudquaquam appellare liceat, *teſte practica quotidiana.*

Q. 2. Num hodie liceat leuterare in proceſſu inquiſitorio?

Quam regulam ad leuterationem quoque ex- 28
tendendam eſſe puto, ita, ut nec hæc in proceſſu criminali inquiſitorio admittatur: prout tota die in Electoral. Saxonic. Scabinatu pronunciari ſolet, daß die Leuterung im Inquiſitions-Proceß nicht Statt hat. Nam leuteratio parum ab appellatione differt, quin & in effectu nihil aliud eſt, quam appellatio, Weichbild. *art. 74.* ubi gloſſ. *n. 3. Conſt. El. 19 P. 1.* ubi Dan. Moller. *n. 1.*

Digitized by Google

30 unde & omnia fere jura, quæ de appellationibus loquuntur, in foro Saxonico in leuterationibus quoque locum habent, Moller. *d. loc.* Chriſtoph. Zobel. *P. 1. differ. 40. n. 5.* Andr. Rauchb. *P. 1. qu. 12. n. 17.* Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſt. P. 1. q. 22. n. 11.* Joh. Schneidvv. *in §. curare. 32. n. 37. verſ. de conſuetudine vero juris Sax. &c. Inſtit. de action.*

Et nuperrime quoque ita reſpondimus.

Q. 3. An in proceſſu criminali ordinario appellatio & leuteratio admittatur?

31 *Limitatur tamen primo regula hac in proceſſu criminali ordinario*: in quo non modo appellatio, ſed & leuteratio admittitur: non obſtante conſuetudine Germaniæ generali de non appellando in cauſis criminalibus, quam rectiſſime Dan. Moller. *lib. 4. ſemeſtr. c. 33. n. 4. & 5.* ad eum caſum reſtringit, quo ex officio contra reum proceditur: Verum ſi ordinario proceſſu inſtituto, & libello accuſatorio oblato, litem negative conteſtatur reus, & probationibus utrinque deductis ſententia fertur, interpoſita appellatione, reum condemnatum ad magiſtratum ſuperiorem provocare poſſe, tradit Moller. *d. l.*

Qua ſententia hiſce quoque in terris recepta eſt.

32 Eaque haud obſcure probatur ex *Ord. appellat. Elect. Sax. D. Chriſtiani II. de An. 1605. tit.* wer vor unſer Appellation-Gerichte geladen, auch was Sachen daſelbſt angenommen, und gerechtfertiget werden mögen. §. iedoch allein. in verb. wenn peinliche oder fiſcaliſche Sachen vorfallen, daß man die in unſern Schöppen-Stuhl zu Leipzig, oder, da in erſter Inſtantz hiebevor daſelbſt erkannt, an einen andern unverdächtigen Ort zu verſprechen überſchicken möge. *c.* quæ verba luculenter innuunt, cauſas quoque criminales in duplici inſtantia, prima ſcilicet, & ſecunda, quæ eſt appellationis, ventilari poſſe.

33 Hoc autem de proceſſu inquiſitorio nequaquam exaudiendum eſt; quippe in quo, teſte obſervantia quotidiana, nunquam admittitur appellatio. Sequitur hinc ergo, de proceſſu criminali ordinario ibidem agi, & per conſequens appellationem permitti, ſi juxta ordinem juris, per libellum, litis conteſtationem, probationes ac reprobationes, more ordinarii judicii conſueto procedatur.

34 *Et juxta ea pronunciavimus ad conſultat. Mart.* Rennetwolffens, in Jauer: Ob nun wohl durch Urthel und Recht, (darinnen die ſcharffe Frage zuerkannt) das ertheilte ſichere Geleite *caſſi*ret und wieder aufgehoben worden: Dieweil aber dennoch bemeldtes Urthel vor Verflieſſung des *Decendii* ſeine Krafft Rechtens nicht erreichet, ſondern *per Appellationem vel Leuterationem* nach Gelegenheit dieſes Falls, weil man im *Ordinario Proceſſu ver*ſiret, gar wohl *ſuſpendi*ret werden können. *c. M. Aug. An. 1621.*

35 Ex qua ſententia porro liquet, in proceſſu criminali ordinario ab interlocutoria quoque ſententia appellationem vel leuterationem admitti. Nec immerito; etenim, ſi apud Saxones a quovis gravamine appellare licet, ut teſtatur Matth. Weſenb. *in parat. ff. de appellat. n. 8. verſ. quod & apud Saxones.* non certe dubito, quin multo magis in cauſis criminalibus hoc permittendum ſit, quippe in quibus maximum vertitur præjudicium;

36 Nam & de jure communi, ſi damnum ex ſententia interlocutoria proveniens tale ſit, ut per definitivam reparari nequeat, ab eo omnino provocare licet, *l. 2. ff. de appellation. recip. l. 2. C. de epiſc. audient. l. 7. C. quor. appellationes non recip.* Fulv. Pacian. *lib. 1. de probat. c. 58. n. 44. & ſeqq.* Mynſing. *centur. 4. obſerv. 42.* Nic. Reuſn. *lib. 3. dec. 23. n. 30.* Andr. Gail. *lib. 1. obſerv. 129.*

Limit. ſecundo hac regula: ut loco appellationis in proceſſu inquiſitorio defenſio inquiſiti admittatur. Quamvis enim a ſententia definitiva, ſeu interlocutoria, inquiſitus appellare nequeat, attamen ſi gravamen ex ſententia ſibi proveniens per modum defenſionis deducendæ avertere, ac innocentiam ſuam probare velit, omnino audiendus, & executio ſententiæ ſuſpendenda eſt. 37

Q. 4. An non loco appellationis & leuterationis, in proceſſu inquiſitorio admittatur defenſio inquiſiti?

Nam publice expedit, hominum potius conſervatione vel adjectione, quam pecuniarum copia rempublicam augeri & ampliari, *l. 1. ff. ſolut. matrim. l. cum ratio. 7. §. ſi plures. 3. ff. de bon. damnat.* ſatiusque eſt, impunitum relinqui facinus nocentis, quam innocentem condemnari, *l. Arianus. 47. ff. de obligat. & act. l. abſentem. 5. ff. de pœn.* quare ne, appellatione in proceſſu inquiſitorio prohibita & rejecta, defenſio quoque, quæ juris naturæ eſt, per quandam conſequentiam denegetur, ac inquiſitus innocens condemnetur, ipſa ratio ſuadet, deductionem innocentiæ, & probationem gravaminis admitti: ne inquiſitus deterioris ſit conditionis in proceſſu inquiſitorio, quam reus accuſatus in proceſſu ordinario; cui facultas libera appellandi competit. 38 Eoque reſpicit *Ord. cam.* qua in 39 cauſis criminalibus, de manifeſta iniquitate & nullitate ſententiæ per viam ſupplicationis conqueri, reo permittitur, *P. 2. tit. 28. §.* item nach dem. *verſ.* doch da ſich iemand an dem Cammer-Gerichte beklagen würde, daß in peinlichen Sachen auch Leibes-Straffen belangend, ſein unerfodert, und unverhört, und alſo nichtiglich, oder ſonſt wider natürliche Vernunfft und Billigkeit, wider ihn procediret, gehandelt und geurtheilet, und derohalben principaliter auf die Nullität um Proceß anſuchen würde. *c.* Alsdenn ſoll der anſuchenden Parthey, ſolcher Nichtigkeit halben, Ladung erkannt, und darauf rechtliche Hülffe mitgetheilet; und ſo ſich in Ausführung der Sachen befinde, daß obberührter Maſſen nichtiglich gehandelt und geurtheilet, alsdenn die Haupt-Sache wieder an die ordentliche Obrigkeit, förmlich und rechtmäßlich darinne zu handeln, zu procediren, und zu urtheilen, remittiret werden.

Hinc per ſententiam condemnatos, etiamſi appellatio ipſis denegetur, tota tamen die ad deductionem innocentiæ ac defenſionis ſuæ admitti videmus, pronunciantibus quotidie Scabinis: Daß die eingewendete *Appellation* zwar nach Gelegenheit dieſes *Proceſſus* nicht ſtatt hat; Es wird aber gleichwohl *Inquiſito* ſeine gerühmte Unſchuld und *Defenſion* auszuführen, billig verſtattet; dabey ihm denn dasjenige, darüber er ſich in dem geſprochenen Urthel zu beſchweren, mit anzuführen und gebührlichen abzulehnen, unbenommen. 40

Hocque defenſionis deducendæ beneficium inquiſitis haudquaquam denegandum eſt, etiamſi ad mortem jam condemnati fuerint, & ipſo executionis die illud petierint: Sicuti reſpondimus judici & Scab. Pirnenſ. Menſ. Nov. An. 1630. 41

It. ſenat. in Mügeln, *M. Dec. A. 1630.*

Cæterum appellatione in proceſſu ordinario recepta & pendente, *an interim reus incarcerari debeat?* quæri poteſt. Hanc quæſtionem tractat Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 24.* eamque negative decidit: ex ea potiſſimum ratione, quod per appellationem tota jurisdictio atque proceſſus ad ſuperiorem transferatur, & ſic ipſa quoque cuſtodia; quoniam carceratio pars proceſſus eſt, *Clem. 1. de hæret. §. l. is, apud quem. 2. C. de edend.* Felin. *in c. quoniam. n. 8. de probat.* Ang. Aret. *in tr. malef.* verb. *præſente Cajo. n. 16.* Ægid. Boſſ. *in pract. tit. de carcer. n. 38.* 42

Q. 5. Num pendente appellatione reus incarcerari debeat?

Quem

43 Quemadmodum igitur, facta appellatione, reliqua acta proceſſus ad judicem appellationis transmitti debent, *l. 2. C. de edendo.* ita & perſona ipſius incarcerati ad ipſum remittenda erit. Sed nimis generalem deciſionem facit Reuſn. *d. l.* ſub qua etiam jam antea incarceratum complectitur, eumque appellatione recepta & pendente, e carcere relaxari vult. Quod certe ex ratione prædi-
44 cta non inferendum; quamvis enim conceſſerim, cuſtodiam per appellationem ad judicem ſuperiorem devolutam, incarceratumque ipſius juriſdictioni & cognitioni committendum eſſe; exinde tamen haud ſequitur, reum e carcere relaxari debere: cum & reo incarcerato, judex ſuperior tam ſuper ipſa incarceratione, quam tota cauſa criminali, cognoſcere queat, & incarceratus vel propterea non relaxandus eſt, quod, appellatione pendente, nihil plane innovandum ſit, *tot. tit. ff. nihil appell. pend. innov. l. pen. ff. de appell. recip. l. 3. & l. minime, 12. cum l. ſeq. C. de appellat. Nov. 134. c. 3. in fin.*

45 Quare, ſi reus incarceratus appellaverit, (quod hodie forſan rariſſime accidit, cum adverſus reum captivum per viam inquiſitionis communiter ſoleat procedi,) pendente appellatione, eum nequaquam e carcere relaxari, ſed interim, donec juſtificetur appellatio, a judice inferiore, a quo provocatio facta eſt, captivum detineri poſſe & debere,
46 puto; non ſolum, quod pendente appellatione nihil innovandum ſit, uti jam dictum; ſed & propter dubium cauſæ eventum, ne, ſi remittatur ea, reus fugitivus judicium eludat, Bart. *in l. ab executione. C. quor. appel. non recip.* Bald. *in l. 2. §. ſed incidente. C. de epiſc. audient.* Alex. *in addit. ad Bart. in l. 1 ff. de cuſt. reor.* Ro[illegible] Lancel. *in tr. de attent. tit. de appel. pend. 2. P. c. 12. n. 21.* Ang. Aret. *in tr. maleſ.* verb. *præſente dicto Cajo. n. 26.* Guid. Pap. *dec. 235. & 436. n. 38.* Anchar. *in Clem. frequens. n. 6. de exceſſ. prel.* ubi pro hac ſententia præ-
47 judicium refert: *Quidam*, inquit, *judex aliquem incarceravit, qui deliquiſſe dicitur; is ab interlocutoria, & quidem ab hoc ipſo gravamine incarcerationis appellavit: quæritur, utrum pendente appellatione per judicem a quo, an vero per judicem ad quem, cuſtodiri, vel ad hunc potius remitti debeat? Ego,* ait, *parum dubito, cum a gravamine ejuſmodi, vel ſententia interlocutoria appellatur, quin interim reus, dum juſtitia vel injuſtitia appellationis diſcutitur, per judicem a quo cuſtodiri debeat: quoniam geſta per eum judicem ante appellationem interpoſitam, non poteſt judex, ad quem provocatio facta eſt, ad ſuam juriſdictionem revocare, ac proinde nec ſimiliter cuſtodiam rei carcerati relaxare.* Hactenus Ancharan.

Et ſecundum hanc ſententiam in Elect. Sax. Scabinatu reſponſum fuiſſe, ſcribit Dan. Moller. *lib. 4. ſemeſtr. 33. n. 3.* 48

At, ſi reus jam antea ſub cautione præſtita e carcere relaxatus, a ſententia condemnatoria, ſive etiam interlocutoria appellaverit, quin tum appellatione pendente haudquaquam incarcerari debeat, non ambigo: ac eatenus ſententia Nicol. Reuſn. *d. lib. 2. dec. 24.* veriſſima eſt; pendente ſiquidem appellatione, ſententia pro judicato non habetur, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de re judic. n. 3.* neque ſalvus conductus annullatur. Quare & contra ſecuritatem ſemel datam, & adhuc durantem, judex nil agere poteſt, Dan. Moller. *l. 2. ſemeſtr. c. 1.* præſertim cum & pendente appellatione, nil innovari debeat in præjudicium appellantis; quod certe per incarcerationem fieri, nemo inficias ibit. Multo namque commodius per ſe ipſum reus in judicio appellationis agere poteſt, quam per procuratorem; magisque adeo ei expedit, coram eſſe apud judicem ſuperiorem, atque in ipſius cuſtodia detineri, quam ex carcere judicis, a quo appellatum eſt, reſpondere, ut notat Weſenb. *in conſ. 43. n. 9.* 49

Quin, etſi reus non appellaverit, conceſſa tamen ſecuritate, poſt latam ſententiam, decendio adhuc durante, incarcerari nequit. Sufficit enim, quod intra decendium appellare potuiſſet, quo adhuc currente, ſententia vim judicati non habet, *tot. tit. C. de re judic.* Matth. Weſenb. *d. tit. ff. de re judic. n. 3.* Quare ſi judex contra hoc agat, reumque intra decendium capi & incarcerari faciat, pœna tenebitur arbitraria, Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. lib. 2. caſ. 336. n. 1.* Guid. Pap. *dec. 418. n. 1. & ſeqq.* 50

Pronunciavimus ita ad conſultat. Mart. Rennewolffens in Jauer: Ob wohl durch Urthel und Recht das ertheilete ſichere Geleit *caſſiret* und wieder aufgehoben worden; Dieweil aber dennoch bemeldtes Urthel vor Verflieſſung des *Decendii* ſeine Krafft Rechtens nicht erreichet, ſondern *per Appellationem vel Leuterationem*, nach Gelegenheit dieſes Falls, weil man *in Ordinario Proceſſu verſiret*, gar wohl *ſuſpendi*ret werden können, und alſo das ſichere Geleit vor Verflieſſung ſelbiger Zeit nicht *caſſiret* geweſen, ꝛc. So haben euch die Gerichte daran, daß ſie euch vor Verflieſſung des *Decendii* wiederum in Hafft genommen, zu viel gethan, und dem gegebenen ſicheren Geleite zuwider gehandelt, derowegen ihr die Gerichte, wegen Brechung des ſichern Geleits, *Actione Injuriarum* zu beklagen, und daß ſie um eine Summe Geldes in Straffe genommen werden möchten, am gehörigen Ort gebührlich zu ſuchen, wohl befugt ſeyd, V. R. W. *M. Aug. A. 1621.* 51

QUÆSTIO CXL.

De Banno, ejusque Proceſſu uſitato in foro Saxonico, vom Achts-Proceß.

SUMMARIA.

1. *Contra abſentem per inquiſitionem non proceditur, n. 2. 3.*
4. *Adverſus fugitivum tamen procedendum eſt, & quomodo, n. 5. 6.*
7. *In foro Sax. fugitivi & abſentes proſcribuntur.*
8. *Bannum unde dicatur, n. 9. 10.*
11. *Bannum alio nomine vocatur proſcriptio, quandoque etiam annotatio.*
12. *Vocabulum Germanicum* Acht, Echter, *unde dicatur.*
13. *Bannum quomodo definiatur, n. 15. 16.*
14. *Banniti æquiparantur deportatis.*
17. *Diviſio banni quænam.*
18. *Bannum Imperiale & generale, quodnam & quale ſit, quisque ejus effectus, n. 26. 27. 28. 29.*
19. *Quisnam ſit judex competens banni Imperialis, n. 20. 21.*
22. *Bannum hoc locum habet tam contra contumaces, quam turbatores pacis publicæ, n. 23.*
24. *Contumacia delictum graviſſimum eſt, n. 25.*

30. *Bannum ſpeciale a Statibus Imperii irrogatur.*
31. *Quale ſit & quisnam hujus effectus. n. 32. 33.*
34. *Bannum juris Sax. contra fugitivos quale ſit.*
35. *Quomodo differat a vero banno. n. 36. 91.*
37. *Bannum Sax. duplex eſt, ſuperius & inferius,* Unter- und Ober-Acht.
38. *Bannum inferius ſeu primum quale ſit.*
39. *Secundum ſeu ſuperius bannum quodnam dicatur.*
40. *Bannum ſuperius quo ſenſu in foro Sax. appellitetur.* Reichs-Acht.
41. *In quibusnam cauſis locum habeat bannum Sax. n. 42. 43. 44. 45.*
46. *Non ſolum in homicidio, ſed & in crimine adulterii & furti.*
47. *Sententia Scab. Lipſ. n. 48.*
49. *Neceſſario debet conſtare de corpore delicti & delinquente, n. 50. 51.*
52. *Banni proceſſus locum non habet, niſi in criminibus, pro quibus pœna ultimi ſupplicii irroganda venit, n. 53. 54.*
55. *Obſervantia Scab. Lipſ. n. 56.*
57. *Forma proceſſus bannitorii in foro Saxon. quænam ſit. n. 58. 59. 60. 72. 73.*
61. *Quænam dicatur citatio legitima in proceſſu banni.*
62. *Trina citatio hodie abrogata eſt in foro Sax. n. 63.*
64. *Citatio debet continere terminum legitimum, & quando hoc fallat, n. 65.*
66. *Citatio in tribus diverſis territoriis eſt affigenda.*
67. *Niſi fugitivus certum habeat domicilium.*
68. *Sent. Scab. Lipſ.*
69. *Quid, ſi citatio affigatur in Epiſcopatu Martisburg. Miſn. vel Numburg. n. 70.*
71. *Reſponſum Scab. Lipſ.*
74. *Quando fugitivus condemnandus ſit ad probationem legitimi impedimenti.*
75. *Obſerv. Scab. Lipſ.*
76. *Quomodo & quando declaretur reus in bannum inferius. n. 78.*
77. *Obſervantia Scab. Lipſ. n. 79.*
80. *Quando bannitus ſit declarandus in bannum ſuperius. n. 81. 82. 83.*
84. *Sent. Scab. Lipſ.*
85. *Quomodo procedatur in proceſſu banni ſuperioris.*
86. *Sent. Scab. Lipſ.*
87. *Qualiter & quomodo reus declaretur in bannum ſuperius.*
88. *Sent. Scab. Lipſ.*
89. *In quibusdam judiciis forma peculiaris procedendi ad bannum recepta eſt.*
90. *Reſp. Scab. Lipſ.*
92. *Bannum præfecti aut quæſtoris alicujus in Electoratu Sax. non extenditur ad totum Electoratum, n. 93.*
94. *Banni primi ſeu inferioris quisnam ſit effectus. n. 95. 96 97.*
98. *Declaratur formula banni inferioris.*
99. *Bannitus deprehenſus condemnari nequit, antequam de crimine confeſſus aut convictus fuerit, n. 100. 101. 103.*
102. *Ex præſumptionibus nemo poteſt affici mortis pœna.*
104. *Bannitus ſtatim poteſt torqueri absque ulteriori alio indicio.*
105. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
106. *Bannitus liberare ſe poteſt a primo banno, & quomodo. n. 108. 109.*
107. *Exemptio banniti juramento fieri debet.*
110. *Sententia Scab. Lipſ.*
111. *Effectus banni ſuperioris.*
112. *Quomodo differat ab effectu banni inferioris. n. 113. 114. 115.*
116. *Bannum ſuperius infamiam irrogat.*
117. *Banno ſecundo notatus amittit bona ſua, n. 118. 119. 120. 121. 122. 123. 124.*
125. *Sent. Scab. Lipſ.*
126. *Liberis tamen legitima & uxori portio ſtatutaria debetur.*
127. *In banno primo ſeu inferiori locum non habet confiſcatio bonorum.*
128. *De conſuetudine bona fugitivorum annotantur.*
129. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
130. *Bona banno amiſſa recuperari nequeunt.*
131. *Bannitus impune ab aliquo occidi nequit, n. 132. 133. 134. 135. 136. 137. 138. 139. 140.*
141. *Sententia Scab. Lipſ.*
142. *Occidens bannitum non tenetur pœna homicidii ordinaria.*
143. *Cauſa beſtialis delinquentem a dolo & pœna ordinaria excuſat, n. 144.*

SEcunda Cauſa impediens pœnæ executionem, eſt rei abſentia: quando ſcilicet reus crimine perpetrato latitat, vel, poſtquam fuit captus & condemnatus, effracto carcere effugit, nec citatus vult comparere. Qui non modo judicium eludit, pœnæque executionem impedit;
1 ſed & inquiſitioni ſe ſubtrahit: Siquidem per inquiſitionem contra abſentem non proceditur, Proſp. Far. *in pract. crim. lib. 1. tit. 1. qu. 1. n. 69.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent.* §. *ult. qu. 11. n. 1.* juris namque expediti eſt, quod contra abſentem deveniri nequeat ad ſententiam definitivam ſive condemnationem, *l. abſentem 5.* §. *adverſus contumacem.* ubi gloſſ. & Dd. *ff. de pœn. l. abſentem. 6. C. de accuſat. l. 1. ff. de requ. reis.* Jul. Clar. *lib. 5. ſentent.* §. *ult. qu. 44. n. 1.* Bald. *in l. quamvis. C. ad L. Jul. de*
2 *adult.* Æg. Boſſ. *in tit. de requ. reis. n. 1.* Et quod de jure etiam Canon. non poſſit contra abſentem, lite non conteſtata, deveniri ad condemnationem, neque etiam ad teſtium receptionem, communis eſt opinio, ſecundum Abb. *in c. veritatis. n. 20. & 27. de dolo & contum.* quam adeo veram eſſe, dicit Jul. Clar. *d. qu. 44. n. 1.* ut quamvis in cauſis civilibus, ſi teſtes ſint ſenes vel valetudinarii, vel in longinquas partes receſſuri, poſſint examinari etiam parte abſente, ad perpetuam rei memoriam; nihilominus in cauſis criminalibus abſente parte non queant hujusmodi teſtes recipi ad perpetuam rei memoriam, Ant. Gomez. *in l. tauri. n. 4.* Modo de tali agatur crimine, pro quo impo- 3
nenda veniat pœna capitalis, vel corporis afflictiva; nam ſi tantummodo irroganda ſit pœna relegationis, vel mulcta pecuniaria, abſens quoque de jure communi poteſt condemnari, Bald. *in d. l. abſentem. in fin. C. de accuſ.* ubi & Salycet. *n. 14.* Pract. Conrad. *fol. 441. n. 7.* Æg. Boſſ. *d. tit. de requ. reis. n. 1.*

Non tamen exiſtimandum eſt, reo abſente & 4
fugitivo, ſimpliciter judici eſſe ſubſiſtendum: tantum ſiquidem abeſt, hoc caſu reum haberi innocentem, ut inde præſumptio & ſuſpicio criminis perpetrati haud levis contra fugientem nondum

dum confeſſum oriatur, *l. raptores. verſ. ſin autem. C. de epiſc. & cler. l. in eos. 13. ff. de cuſtod. & exhib. reor. l. impuberib. 7. §. Præterea. 2. ff. de ſuſpect. tutor.* Bart. & Dd. *in l. quis ſit fugitivus. §. ſicuti. ff. de ædil. edict. & in l. L. Corn. ad SCtum. Silan.* Felin. *in c. nullus. n. 3. de præſumpt.* Brun. *de Indic. & tortur. P. 1. qu. 3. n. 7.* Blanc. *ad l. fin. ff. de quæſt. n. 378.* Lud. Carer. *in pract. in 2. tract. de indic. & tortur. §. tertium indicium. n. 1.* Joſ. Maſcard. *de probat. lib. 2. concl. 819. n. 1.* ut vel propterea contra reum procedendum, ac crimen commiſſum vindicandum ſit, quod nullo alio modo fieri poteſt, quam annotatione & confiſcatione bonorum.

5 De jure enim communi, rei abſentes in criminalibus judiciis citandi ſunt ad hoc, ne innocentes & non auditi damnentur, *l. abſentem. 5. ff. de pœn.* quod ſi in termino non compareant, annotantur & referuntur eorum nomina in publica acta: quo facto annotati requiruntur, ſuique copiam in judicio facere jubentur, *l. 1. ff. de requir. reis.* idque eo fine, ut poteſtatem habeant ſe purgandi, *l. 1. C. eod. tit.* Quod ſi a die annotationis infra annum contumaciter ſe abſentent, nec ſe purgent, bona eorum fiſco irrevocabiliter vendicantur, *l. 2. C. eod. tit.* Jul. Clar. *d. quæſt. 44.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 1.*

6 Sed ex conſuetudine variorum locorum, hodie paulum aliter ac diverſimode, adverſus delinquentes fugitivos proceſſus ille annotationis peragi ſolet, ut apparet ex traditis Jul. Clar. *d. qu. 44.*

7 Quibus miſſis, ſolum de proceſſu juris Sax. adverſus reos abſentes hic agere fert animus: qui in eo potiſſimum conſiſtit, ut abſentes proſcribantur, ſive in bannum declarentur, werden in die Acht erkläret; uti notiſſimum eſt. Chil. König *in tr. bannit. ſub tit.* Urthel und Erklärung der Acht. Matth. Coler. *d. dec. 108. n. 2.* moribus namque Saxonicis, & conſuetudine totius Germaniæ, pœna contumaciæ adverſus reos abſentes & fugitivos perhibetur BANNUM, die Acht. Circa hujus explicationem quatuor potiſſimum attendenda veniunt, nempe 1. *Definitio ac diviſio banni.* 2. *Quando & in quibus delictis ad bannum procedendum.* 3. *Forma proceſſus bannitorii,* 4. *et pœnæ hujus effectus:* In quibus capitibus tota fere tractatio hujus materiæ conſiſtit.

Q. 1. Quidnam ſit bannum, & unde dicatur?

8 PRIMO, antequam bannum definiatur, notanda eſt derivatio nominis, quod nullibi legitur in juribus antiquis, ſed tantum in noviſſimis, quæ ſunt edita per Fridericum, ut Auth. *Gazaros. C. de hæret.* Auth. *item nulla. C. de epiſc. & cler.* & multorum judicio eſt dictio Italica, unde & Baldus derivat eam a bono publico, quaſi Bannum ſit dejectio vel excluſio a bono publico, hoc eſt, a jure,

9 privilegiis, ſtatutis & immunitatibus ejus civitatis, a quaquis bannitur, Alber. de Roſate *in dict.* & Nellus *in tr. de bannitis in pr. P. 2. temp. q. 5.* a bannerio deducunt, hoc eſt, vexillo; nam cum banniti habeantur pro hoſtibus, quos vexillis ſolemus perſequi, etiam ipſos bannitos perſequi ſolemus vexillo. Vel quod Vandali feriis actionibus & rebus vexilli ceremoniam adhibere conſueverunt, Andr. Gail. *lib. 2. de pac. publ. c. 1. n. 2.* Sed Cujac. *in præf. de feud.* ſcribit, antiquitus fuiſſe bannum nomen generale, quo ſignificabatur edictum

10 ſeu citatio. Rectius forſan derivatur bannum a vocabulo Germanico Bann, nam vulgo ſolemus vocare fines & terminos alicujus civitatis Bann; unde dicuntur banniti, quaſi extra bannum, hoc eſt, diſtrictum, vel territorium ejus civitatis ejecti; quia banniti amittunt territorium & viam publicam, id eſt, libertatem, & rerum communium æqualem omnibus conceſſum uſum, Andr. Gail. *d. l. 2. de pac. publ. c. 1. n. 12.* Joh. Sichard. *in l. 1. n. 14. C. de hered. inſt.* Hoc bannum 11
(quandoque dicitur etiam annotatio ex jure communi, & proſcriptio) vocamus hodie die Acht, & banniti dicuntur Echter; quam dictionem germa- 12
nicam a græco verbo (ἐχθρός) hoc eſt hoſtis, inimicus, nonnulli derivatam exiſtimant; quia in bannum denunciati & declarati, cives eſſe deſinunt, & hoſtes efficiuntur, Andr. Gail. *d. c. 1. n. 21.* Facit huc textus *in l. amiſſione. 5. §. qui deficiunt. ff. de cap. demin. & in l. fin. ff. de re militar.* Zaſ. *in l. omnes populi. n. 16. ff. de juſt. & jur.*

Definio autem bannum: quod *ſit pœna qua-* 13
dam ſeu coërcitio delicti vel contumaciæ, qua ex autoritate juriſdictionis aut judicis principaliter procedit, cum Joh. Sichard. *in d. l. 1. n. 14. C. de hered. inſt.* Etenim, quia pœna ultimi ſupplicii reo abſenti & fugitivo decerni nequit, *l. abſentem. 5. §. adverſus contumacem.* ubi gloſſ. *ff. de pœn. l. abſentem. 6. C. de accuſ.* utique ne impunitus plane evadat, pœna hæc banni fuit adinventa, qua reus vel ob crimen perpetratum, vel ſi de eo nondum confeſſus aut convictus ſit, ob contumaciam in non comparendo coërcetur, & in bannum declaratur, atque ex Provincia proſcribitur & excommunicatur.

Quæ pœna ſimilis fere eſt deportationi, quæ 14
hodie ab uſu receſſit, Joh. Sichard. *d. l. 1. n. 10. C. de hered. inſtit.* unde Dd. communiter deportatis æquiparant bannitos, quia bannitis ſive proſcriptis aqua & igni interdicitur: & alicui aqua & igni interdicere nihil aliud eſt, quam eum bannire, einen in die Acht oder Bann thun, einem Waſſer und Weid verbieten, oder von Gemeinſchaft und Brauch Waſſers und Feuers bannen, Andr. Gail. *lib. 2. de pac. publ. c. 1. n. 16.* Atqui jure Civ. aqua & igni interdicti ſunt deportati, per textum *in l. 1. § hi, quibus. ff. de legat. 3. l. liber homo. 59. §. ſi heres. ff. de hered. inſtit. l. qui dolo. 10. §. ult. ff. ad L. Jul. de vi public. l. res uxoris. 24. §. ſin autem. C. de donat. int. vir. & uxor.*

Hæcque pœna banni ex autoritate juriſdictio- 15
nis ſeu judicis principaliter procedit, neque juriſdictionem judicis proſcribentis excedere poteſt. Unde & pro diverſitate juriſdictionis, diverſa hujus pœnæ eſt efficacia; Nam bannitus ab Imperatore, qui fons eſt omnis juriſdictionis & dominus mundi, pro eo habetur, ut omnibus juribus civilibus careat; Sed bannitus ab inferiore ex certa 16
aliqua provincia, non niſi beneficiis ac ſtatutis peculiaribus illius provinciæ privari debet: ut exemplis eleganter demonſtrat Joh. Sichard. *in d. l. 1. n. 15. C. de hered. inſt.* Quemadmodum enim excommunicatio aliquem excludit a gremio eccleſiæ, vel politia eccleſiaſtica, *c. cum inter Priorem. 5. ext. de except. & tot. tit. de ſent. excom.* ſic etiam bannitio ejicit aliquem a communione juris Civilis in eo loco, ex quo bannitur: ad jura vero aliarum provinciarum, aut totius Imperii, vim ſuam haudquaquam extendit, Sichard. *d. l. n. 12.* ubi bannum in multis excommunicationi comparari docet.

Definitionem ſubſequitur diviſio banni, quod 17
communiter duplex perhibetur: *Bannum generale ſive Imperii, & bannum ſpeciale alicujus Status Imperii,* puta Principis, Civitatis, &c. Paul. Matth.

Matth. Wehn. *in pract. obſerv.* verb. Acht, Sichard. *d. l. 1.* Andr. Gail. *d. c. 1.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſput. ult. theſ. 4. lit. A.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 56.*

Q. 2. Quodnam dicatur & quale ſit bannum Imperiale, des Heiligen Reichs Acht?

18 Bannum Imperiale & generale, des Heil. Römiſchen Reichs Acht und Bann, eſt Imperii Judicialis cenſura, qua delinquentibus aqua & igni interdicitur, ita ut a nemine in clientelam, fidem aut amicitiam recipi, ab omnibus vero impune, tam in perſona, quam rebus offendi poſſint, *Ord. Cam. P. 2. tit. 9.* §. ſo ſemands. hocque bannum nemo niſi ſolus Imperator, eoque abſente, Rex Romanorum, irrogare poteſt, Paul. Matth. Wehn.
19 *d. vocab.* Acht. Hodie tamen, præter declarationem banni ab ipſo Imperatore factam, adhuc modi tres banniendi ordinarii extant: *Primus* fit in Camera Imp. ubi ſi quis bannitur, perinde eſt, ac ſi banniretur ab Imperatore; cum Camera hactenus fuerit vice Præfecti Prætorii, a quo tanquam ab ipſo Imperatore non licuit appellare, *l. un. ff. de off. Præf. Prætor.* & ideo ſic bannitus perdit omnia jura civilia, ubicunque locorum.

20 *Secundo*, banniuntur quidam Rotwilæ, ubi itidem eſt judicium Imperiale, habet tamen limitatam juriſdictionem, quæ extenditur in Alſatiam, Briſgojam, usque ad Rhenum; unde bannitus a Rotwilenſibus amittit omnia jura civilia, eo, quod bannum procedit nomine Imperatoris: ſed effectus non extenditur extra limites juriſdictionis Rotwilenſium. Et ideo ſi bannitus a Rotwilenſibus Moguntiæ, vel in Haſſia inſtitueretur heres, vel ex forma ſtatuti, vel ex forma juris communis, ille poſſet capere hereditatem; quia incapacitas ejus regulatur ad juriſdictionem Rotvvilenſium, quæ non extendit ſe ad illum locum, ubi bannitus eſt hæres inſtitutus.

21 *Tertio*, procedunt banna Weſtphaliæ, ubi eſt quoque judicium Imperiale, quod & ipſum habet certos fines; et ideo pro finium ratione & qualitate, bannum ab illis inflictum operatur, quemadmodum dictum de Rotvvilenſibus, Joh. Sichard. *in l. 1. n. 17. C. de hered. inſt.* Paul. Matth. Wehn. *d. vocab.* Acht.

22 Nec ſolum adverſus violatores, aut turbatores pacis publicæ, (qui regulariter ipſo facto hanc pœnam incidunt, & una cum vita omnia quoque bona amittunt, ut ex *receſſ. Imp. VVorm. de A. 1521. Aug. de A. 1548. & 1555. Ord. Camer. Imp. P. 2. tit. 9.* conſtat, Mod. Piſt. *lib. 1. conſ. 34. n. 25. &*
23 *conſ. 39. n. 4.*) ſed & contra contumaces bannum hoc Imperiale decernitur, Paul. Matth. Wehn. *in pract. obſerv. vocab.* Acht. Oth. Meland. *in comm. Camer. P. 2. tit.* vom Proceß der Acht. *concl. 91. p. 440.* Becht. *de ſecur. & ſalv. conduct. P. 4. th. 118.* quod nemini durum nimis videri debet, quod ſcil. bannitus ob contumaciam, ex cauſa præſertim civili, perinde ac propter delictum aliquod atrox, ceu hoſtis Imperii communis, & in perſona & in rebus, impune offendi poſſit: ſiquidem hic non tam contumacia ſola in ſe, quam inobedientia & contemtus Principis inſpicitur, Nell. *de bann. P. 1. temp. 2. qu. 1.* Becht. *d. l. th. 118.* Caball. *reſol. cr. caſ. 61. n. 11.* ut ſic contumacia hujusmodi ſumma, quæ ſummi in terris magiſtratus contemtum continet, cum ex dolo oriatur, non poſſit non eſſe verum maleficium, §. *1. Inſt. de oblig. quæ ex delict. naſc.* Thoming. *1. conſ. 24. n. 18. 19. & 25.* Joh. Gœdd. *2. conſ. Marpurg. 28. n. 139.*

24 Quin imo contumacia & inobedientia per ſe reſpectu alterius, non ſummi magiſtratus, exiſtimatur delictum graviſſimum ac mortale, *c. qui reſiſtit. 11. qu. 3. c. 1. de major. & obedient.* eo, quod ipſum judicem & partem aliosque eludat, *l. ſciendum. 8. q. 1.* gloſſ. *in c. 1. de dolo & contumac.* Franc. Viv. *dec. 138. n. 25. & 26.* Rutg. Ruland. *de commiſſ. P. 2. l. 2. c. 13. n. 6.* quod & propterea criminaliter puniri poteſt, *l. 6. §. 2. ff. de re milit.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. 1. n. 12. circa fin.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. caſ. 153. n. 1.* Quanto itaque gravius, imo 25
graviſſimum crimen cenſeri debet ejusmodi contumacia reſpectu ſupremi magiſtratus, ipſius Cæſaris; quippe quæ rebellioni non diſſimilis: maxime cum & in ſola obedientiæ detrectatione ineſſe dicatur rebellio, quæque ſpeciem criminis læſæ Majeſtatis habet, Gœdd. *d. conſ. 28. n. 128.* Unde & contemtum mandati ſuperioris, nullam etiam comminationem annexam habentis, arbitrarie usque ad mortem plecti poſſe, tradunt Gram. *dec. 40. n. 20. & ſeq.* Thoming. *1. conſ. 24. n. 9. & 10.* Caball. *reſol. crim. caſ. 30. n. 3.* Haud injuria igitur ex Ordinatione Imperii idem rigor quoad bannum contumaci infligendum, receptus videtur *Ord. P. 3. tit. 43. & P. 2. tit. 8. cum ſeqq.* ut ita nihil intereſſe putetur, an bannum Imperiale ob delictum, an vero ob contumaciam fuerit irrogatum, Andr. Gail. *lib. 2. de pac. publ. c. 5. n. 12.* Becht. *d. tr. de ſecur. & ſalv. conduct. P. 4. th. 118.* Gœdd. *conſ. Marp. 28. n. 142.* Oth. Meland. *in com. Cam. P. 2. tit.* vom Proceß der Acht. *concl. 91. p. 440.*

Et quocunque modo bannum hoc Imperiale 26
irrogatum fuerit, illum effectum habet, ut taliter banniti, Imperium Romanorum perdendo ſimul omnia, quæ juris Civilis Romanorum ſunt, amittant, & iisdem, donec bannum durat, carere dignoſcantur, Fach. *1. conſ. 73. n. 35.* Andr. Khol. *de ſerv. feud. P. 2. n. 60.* Andr. Gail. *lib. 2. de pac. publ. c. 12. n. 3. & 5.*

Hinc banniti teſtamentum condere non poſ- 27
ſunt, Dauth. *de teſtam. tit. qui teſtam. fac. poſſ. n. 211.* Succeſſionum item & hereditatum incapaces ſunt, exemplo deportatorum, *l. 1. C. de hered. inſt.* ubi Jo. Sichard. *n. 7. & 17.* Similiter ex conſuetudine Imperii omnia bona amittunt, etiam feudalia, Andr. Khol. *d. P. 2. n. 60. & 66.* Quod tamen de bonis futuris non exaudiendum, Thoming. *1. conſ. 13. n. 78. & ſeqq.* Hier. Gigas *in tract. de crim. læſæ maj. lib. 1. qu. 7. & qu. 18.* ſed omnia ex hereditate bannito alioquin obventura, in eo ſcil. territorio, in quo condemnatus fuit, non fiſco, ſed aliis heredibus ab inteſtato venientibus applicantur & accreſcunt, Vinc. de Franch. *dec. 102. n. 10.* Joſ. Ludov. *dec. 11.* Sic & in bannum Imperiale declarati 28
incapaces fiunt judiciorum, quæ etiam civilia ſunt, gloſſ. *ad pr. Inſt. de obligat.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. ult. th. 4. lit. A.* Nec non actionum, quæ informatione ſunt juris Civilis, a quo nimirum in ordinem redactæ, formatæ, & compoſitæ fuerunt; quæ antea ex jure Gentium informes, populares & fortuitæ erant, *l. 2. §. deinde ex his. 6. ff. de orig. jur. l. 17. §. 3. ff. commod. §. non autem omnes. Inſt. de perp. & temp. action.* Unde nec bannitum agere, 29
nec in judicio eſſe poſſe, ſed ei agenti & litem moventi omnem audientiam denegandam eſſe, communiter ab omnibus traditum eſt, Petr. Theod. *d. th. 4. lit. A.* Andr. Gail. *libr. 2. obſerv. 86. n. 9.* Jac. de Arena *de bannit. n. 20.*

Et hæc ita obtinent in banno univerſali ſeu Impe-

pe-

Digitized by Google

periali, de quo pleniſſime ſcripſit Andr. Gail. *lib. 2. de pac. publ. per tot.*

30 Speciale autem Bannum eſt, quod ab inferioribus principibus, comitibus, aliiſque Statibus Imperii, delinquenti ob crimen commiſſum, vel etiam ob contumaciam irrogatur. Hoc ultra eorundem territoria non extenditur; quia horum juriſdictio territorio limitatur, *l. 1. §. cum urbem. ff. de offic. praef. urb. l. quicunque. 2. C. de fund. limitrop. l. 11.* Menoch. *lib. 2. praeſ. 14. n. 8.* Cum econtra Bannum Imperiale, quod a Caeſare, vel ſuae Majeſtatis nomine a Camera Imp. irrogatur, generale eſt, propter univerſalem Caeſaris juriſdictionem, quam in omnes omnium Ordinum perſonas, cujuſcunque dignitatis & excellentiae, ex aequo habet, ita, ut ab Imperatore bannitus, des H. Reichs Echter, ubique terrarum in Imperio pro bannito reputetur, & ab omnibus tanquam communis omnium hoſtis impune offendi poſſit, prout antea dictum, Paul. Matth. Wehner. *in obſerv. pract. d. verb.* Acht.

31 In territorio autem principis proſcribentis, bannum hoc particulare ſeu Speciale tantum roboris habet, quantum bannum univerſale in Imperio Romano, Petr. Theodor. *in colleg. crim. d. diſp. ult. th. 4. lit. A.* Nam Principes & Status Imperii in ſuis ditionibus tantam habent poteſtatem, quantam Imperator in toto Imperio Romano obtinet, Andr. Gail. *l. 1. de pac. publ. c. 6. n. 11. & lib. 1. obſerv. 21. n. 21. lib. 2. obſerv. 57. n. 7.* Dauth. *de teſtam. tit. de cauſ. effic. n. 36.* Thoming. *1. conſ. 5. n. 110.* Andr. Khol. *de ſervit. feudal. P. 2. n. 62. & P. 3. n. 31.* Tib. Decian. *reſp. 2. n. 120.* Mod. Piſtor. *vol. 1. conſ. 24. n. 1.* Quare ut Imperator, & Camera Imp. Banni poenam, qua defenſio alicui adimitur per omnes Imperii ditiones, juxta univerſalem juriſdictionem per totum Imperium, *l. deprecatio. 9. ff. ad L. Rhod. de jact. l. bene a Zenone. 3. C. de quadr. praeſcript.* Ita principes inferiores, qui cum regali dignitate perpetuo ſunt inveſtiti, bannum particulare ejuſdem efficaciae quoad certas ditiones & ſua territoria irrogare poterunt.

32 Sicuti & quotidie hujuſmodi banna ab inferioribus Principibus & Statibus Imperii in ſuis ditionibus decerni, & conſuetudine rerumque judicatarum autoritate comprobari, teſtatur Oth. Meland. *in comm. ad proc. Camer.* Noe Meurers *P. 2. tit.* von dem Proceß der Acht. *lit. B. p. 412.*

33 Quamvis hoc bannum recognoſcentis ſuperiorem, niſi per id proſcripti expreſſe declarentur hoſtes Patriae, ut a quovis impune offendi queant, ac poſiti ſint extra omnem juris communis protectionem, non inducat privationem juris communis Romanorum, ne quidem in ditione, ubi bannum irrogatur; nec item amiſſionem eorum, quae ex privilegiis jureque ſtatutario competunt; uti nec ſui natura ademptionem bonorum, uti notat poſt Ant. Pereg. *lib. 3. de jur. fiſc. c. 7. n. 1. 3. 5. 6. & 9.* Andr. Khol. *de ſervit. feudal. P. 2. n. 64.* quos allegat Petr. Theod. *d. diſp. ult. th. 4. lit. A.*

Q. 3. Bannum juris Saxonici adverſus delinquentes fugitivos quale & quotuplex ſit.

34 Ultra haec autem banna, quae vere ita dicuntur, aliud adhuc Bannum extat, (de quo hoc loco proprie agitur) quod de jure Saxon. & moribus noſtris ab inferioribus judicibus certo quodam modo decernitur, contra reum criminis fugitivum, ad citationem emiſſam non comparentem, Matth. Col. *de proc. exec. P. 2. c. 3. n. 80.* A quo ſe liberare poteſt reus bannitus, judici ſuae innocentiae probationem offerendo. Quod 35 bannum haud parum a vero banno univerſali & ſpeciali, de quo modo dictum, differt; ſiquidem vires ſuas ultra diſtrictum & juriſdictionem magiſtratus inferioris, ut quaeſtoris, praefecti, aut praetoris oppidani, non extendit, Landr. *lib. 2. art. 24. in pr.* ubi gloſſ. Lat. *ad textum germ. lit. A.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 57.* multaque ſpecialia ex diſpoſitione & obſervantia juris Sax. habet, de quibus ex ſubſequentibus conſtabit, ut cum banno illo (quod antea in univerſale & ſpeciale fuit diviſum) abſque conſequentia & nota abſurdi, nequaquam confundi poſſit. Illud 36 tamen certum eſt, quod hocce bannum ſpecies illius ſit, indeque originem traxerit, ac cuivis judici inferiori conceſſum, quo is juriſdictionem ſuam adverſus eluſores judicii tueri, & reos criminum fugitivos punire, ac coërcere queat: prout moribus Germaniae, ac praeſertim hiſce in terris Sax. quotidie practicari videmus. De quo Chil. König *in proc. ſub tit.* von der Acht oder Veſtunge. *in pr.* ſcribit: die Acht oder Veſtunge nach Sachſen-Recht, iſt eine zeitliche Poen und Straffe, daraus man ſich doch mit Rechte ziehen und wircken kan, und wird vergleichet *Annotationi, de qua in tit. ff. & C. de requ. reis.*

Hocque Bannum juris Sax. duplex eſt: *Primum & Secundum*, Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 25. 26. 27.* Chil. König, *d. tit.* von der Acht oder Veſtunge. §. Und heiſt darum eine Acht. Paul. Matth. Wehner. *in pract. obſerv.* verb. Acht. *Primum*, quod & *ſimplex* appellitatur, die Acht, ita dictum eſt, quod regnum curari debeat, nach 38 Sachſen-Recht iſt zweyerley Acht, die erſte darum alſo Acht genannt, daß man das Reich achten ſoll. Landr. *lib. 3. art. 17.* Coler. *d. dec. 108. n. 25.* Taliter bannitus ſi intra annum venerit, ſeque purgaverit, auditur, und mag er ſich aus der Acht wircken, Paul. Matth. Wehn. *d. vocab.* Acht.

Secundum bannum, quod & *ſuperius* vocatur, 39 incurrit reus fugitivus, ſi bannitus primo banno, intra annum a die primae annotationis der Acht computandum, non comparuerit, nec innocentiam ſuam purgaverit, welches man die Ober-Acht, vel Aber-Acht nennet, quaſi dicas, ſecundo reiteratum bannimentum, *art. 34. in fin. lib. 3.* Landr. ubi Chriſtoph. Zobel. *in addit.* gloſſ. verb. Wer ſich aus der Acht ziehet. Ibi: und dieſe Verveſtung iſt zweyerley. Im erſten Jahr heiſt es ſchlecht des Reichs-Acht, und die währet ein Jahr. Zum andern heiſſet es des Reichs Oberacht, ob er Jahr und Tag in des Königes oder Reichs-Acht verharret, und dieſem vertheilet man alſo ſein Leib, Ehr, Recht, Echt, Gut, Eigen und Lehen. etc. Matth. Coler. *d. dec. 108. n. 27. & de proc. exec. P. P. 2. c. 3. n. 89.* Paul. Matth. Wehner. *d. l.* Chil. König *d. loc.* Notandum autem hic, licet jus Sax. 40 hocce bannum, primum & ſecundum, quandoque appelliter des Reichs Acht. It. des Reichs-Ober-Acht, ut in gloſſ. *d. art. 34. lib. 3.* Landr. improprie tamen hoc fieri, nec verbis illis bannum Imperiale, quippe a quo multum differt, ut antea dictum fuit, intelligi. Et per verbum, Reich, ſignificari ſolummodo territorium iſtius provinciae, in qua bannitus declaratus eſt in die Acht und Ober-Acht, rectiſſime notat Paul. Matth. Wehner. *d. vocab.* Acht.

Secundo noſſe quoque oportet, quando 41

Quando & in quibus cauſis bannum Saxonicum locum habeat?

& in quibus cauſis proceſſus banni locum habeat. Neque enim ſemper adverſus reum fugitivum ad bannum agi poteſt, ſed tria conjunctim requiruntur, quæ concurrere neceſſe eſt, ſi judex rite aliquem vult proſcribere.

Primo, cauſa, de qua agitur, debet eſſe crimina-
42 lis. Exiſtimat quidem Dan. Moll. *lib. 2. ſemeſtr. c. 24.* in cauſis quoque civilibus reum, qui ſe contumaciter abſentat, banniri poſſe, donec judici obediat, allegans ad hoc Angel. *in Auth. de teſtib. §. & hic vero. n. 37.* Chriſt. Zobel. *in addit. ad art. 45.*
43 Landr. *l. 1.* Verum, præterquam quod Zobel. (quantum ego obſervavi,) in loco allegato nil hac de re ſcripſerit; videtur mihi Mollerus confundere bannimentum Imperiale vel univerſale cum banno juris Saxon. in delictis adverſus abſentes reos uſitato. Equidem non nego, ab Imperatore reos abſentes in cauſis quoque civilibus quandoque ob inſigne contumaciæ delictum in bannum poſſe declarari, prout recte dicit Moller. *d. c. 24.* nullibi id frequentius fieri, quam in Camera Imperiali, ubi ex Ordinatione ejuſdem ob contumaciam in cauſis civilibus litigantes banno ſubjiciuntur, tamdiu, donec ſententiæ aut manda-
44 to Cameræ pareant. Sed hoc neutiquam extendi debet ad bannum illud juris Saxonici, quod ex diſpoſitione ſpeciali non niſi in criminalibus cauſis, ubi de vita hominis agitur, irrogari debet: prout diſerte probatur ex *art. 68. lib. 1.* Landr. in verb. **da er ſein Häupt oder Leib an verbühret hat, und die Acht darmit verſchuldet.** & poſtea: **um welche Schuld der Mann in die Ober-Acht gethan wird, wird er darinne gefangen, und vor Gerichte bracht, es gehet ihm an den Leib ob er der That und der Oberacht überzeuget wird.** & in *art. 67. lib. 1.*
45 Landr. in verb. fin. **um anders keine Klage ſoll man den Mann ächtigen, ohne um die, die an den Leib, oder an die Hand gehet.** Ex quibus aperte liquet, ad bannum haud procedendum eſſe, niſi in cauſis, in quibus ad pœnam agitur corporalem, quo ipſo civiles cauſæ haud obſcure excluduntur: quod & animadvertit gloſſ. Germ. *in d. art. 67.* verb. **um anders keine Klage.** ubi ait: **iſt es nun um Schulden, ſo pfändet man ihm ſo viel daraus, als der Werth der Schulden iſt. Man verfeſtet aber darum den Beklagten nicht, wie um Ungerichte geſchicht, welches einem an den Leib oder an die Hand gehet.**
46 Cumque textus illi de cauſis criminalibus generaliter loquantur, dubitandum non eſt, quin adverſus reos fugitivos indifferenter proceſſus banni inſtitui queat, ita ut non modo in crimine homicidii, ut frequentiſſime ac communiter accidit, ſed & in adulterio, furto, aliiſque delictis, pro quibus pœna capitalis irroganda venit, ad bannum procedatur.

47 *Veluti in crimine adulterii Scab. Lipſ. quotidie pronunciare ſolent:* Jedoch wird ſolche zuerkannte Todes-Straffe, biß ſo lange der gewöhnliche Achts-Proceß wider den flüchtigen Theil angeſtellet, und derſelbe ſeine gänzliche Erörterung erlanget, billig eingeſtellet. *Quaſt.* in Heringen, *M. Jan. A. 1612.*
Senat. in Geithen, *M. Jan. A. 1605.*
Balthaſ. Sacken, *M. Apr. A. 1620.*
Quaſt. in Arnshaugk, *M. Aug. A. 1605.*
48 *Similiter & contra furem fugitivum ad bannum procedendum eſſe, reſpondimus Quaſt.* zur Auguſtusburg, *M. Jul. A. 1630.*
It. Pratori & Scabinis Pegav. M. Febr. A. 1633.

49 *Secundo*, antequam banni proceſſus formetur, non ſolum certo conſtare debet de corpore delicti commiſſi, juxta tradita Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 12.* ubi allegat Ang. Aret. *in tr. maleſ.* verb. *fama publica. n. 108. & 114.* & Hippol. de Marſil. *vol. 2. conſ. 134. n. 1. & 2.* Sed & probabiliter de perſona delinquentis, reum nempe fugitivum non falſo inculpari. Etſi enim fuga per ſe ſuſpicionem criminis perpetrati contra fugientem faciat, *l. in eos, 13. ff. de cuſtod. & exhib. reor. l. raptores 54. verſ. fin. autem. C. de epiſc. & cler.* Ea tamen 50
ſola ſufficiens non eſt ad proceſſum banni inſtituendum, niſi & aliæ conjecturæ ac indicia probabilia hanc ſuſpicionem augeant & aggravent. Quare ſummaria ſive generalis inquiſitio proceſſum hunc banni præcedere debet, ex qua judex de reo fugitivo, & indiciis adverſus eum militantibus informatus, poſtea ad bannum agere poteſt. Quod ita practicari ſolet, ſi judex adverſus reum 51
fugitivum ex officio procedere velit. Accuſatore vero exiſtente, generalis hæc inquiſitio ceſſat, & reus ob contumaciam in non comparendo bannitur, etiamſi nulla alia ſuſpicio criminis commiſſi adſit; ſiquidem bannum contumaciæ pœna habetur, quam reus in proceſſu ordinario ex eo ſolo incurrit, quod ſe contumaciter abſentat, Moll. *2. ſemeſtr. 24.*

Tertio, ad hoc, ut banni proceſſus locum ha- 52
beat, requiritur etiam crimen tale fuiſſe commiſſum, pro quo pœna ultimi ſupplicii reo confeſſo vel convicto irroganda veniat, Matth. Coler. *d. dec. 108. n. 10.* Adeoque ſi reus ex cauſa aliqua pœna mortis affici nequeat, proceſſus banni adverſus abſentem & fugitivum ceſſat, licet, ſi præſens eſſet, pœna corporis afflictiva puniri poſſit. Etſi enim verba juris Sax. generaliter de pœna corporali loquantur, reumque abſentem banniri velint, ſi accuſatio ad pœnam aliquam corporis afflictivam dirigatur, ut liquet ex verb. *art. 67. l. 1.* Landr. **Um keine Klage ſoll man den** 53
Mann ächtigen, ohne um die, die an den Leib oder Hand gehet. Attamen uſus & obſervantia fori Saxonici hactenus aliud docuit, banni ſcilicet proceſſum nequaquam inſtituendum eſſe, niſi in iis cauſis atque criminibus, quæ pœnam ultimi ſupplicii merentur, Matth. Col. *d. dec. 108. n. 10.*
Cujus rei ratio hæc eſſe videtur, quod ſecundum 54
quoſdam *Dd.* rei banniti corpus & vita quaſi omnibus exponatur, Chil. **König** *in proc. tit.* **von der Acht oder Vervestung. §. und die Vervestung, oder Acht.** Qualis banni effectus, ultimo ſupplicio haud abſimilis, jure vix alium afficere debet, quam qui delicto ſuo pœnam mortis promeruit.

Neque in Elect. Sax. Scabinatu banni pœna adverſus alium 55
decernitur, niſi qui ultimo ſupplicio ob delictum commiſſum puniri poteſt. Hinc, uxore adultera, cui maritus condonare volebat, abſente, ad bannum haudquaquam procedendum eſſe, exiſtimarunt Scabini, eo, quod fugitiva, etiamſi deprehenderetur, propter factam mariti remiſſionem, gladio puniri non poſſet, juxta Conſt. Elect. 19. P. 4. In h. m. reſpondentes: Dieweil aber dennoch gedachte Ehebrecherin in Flüchten verharret, und über angewendeten Fleiß nicht zu erlangen geweſen, wider ſie auch, geſtalten Sachen nach, weil ihr Ehemann ihr verziehen, und ſie alſo mit der Todes-Straffe zu verſchonen, der Achts-Proceß nicht Statt hat. &c. *Ad requiſ. J. C. a K. M. Jul. A. 1630.*

Eoque caſu, priusquam ad banni proceſſum deveniretur, 56
Scabinos ſæpius ſic interlocutos fuiſſe memini: Daß des flüchtigen *N. N.* Eheweib vor allen Dingen billig vernommen, und befragt wird, ob ſie gedachtem ihrem Ehemanne ſeine Mißhandlung verzeihen, und ungeacht verbrochenener Treu und Glaubens, ferner ehelichen beywohnen wolle; und auf ihre Erklärung, wenn ſolche mit gebührenden Fleiß zu den

Acten

Digitized by Google

Acten regiſtriret, und wieder überſandt wird, ergehet als ſo denn; ob der in dieſen Landen gewöhnliche Achts-Proceß, mit welchem unterdeſſen billig in Ruhe geſtanden wird, wider den flüchtigen Ehebrecher Statt habe oder nicht; ferner was recht iſt, V. R. W.

Q. 5. Quæ ſit forma proceſſus Bannitorii in foro Saxonico, adverſus delinquentes fugitivos?

57 Tertio diſpiciendum eſt de Forma Proceſſus bannitorii, quæ in foro Saxonico & moribus noſtris in ſubſequentibus fere conſiſtit: *Primo* extra dubium eſt, *proceſſum bannitorum eſſe ordinarium*, in quo ſecundum ordinem juris per oblationem libelli, & requiſitionem litis conteſtationis proceditur. Quare ante omnia neceſſe eſt, ut accuſator libellum accuſatorium in ſcriptis judici offerat; in quem finem etiam judex, quando, accuſatore certo non exiſtente, ex officio adverſus reum fugitivum ad bannum procedit, mandatarium in cauſa hac criminali, vel fiſcalem conſtituere debet, einen peinlichen Anwalden oder Fiſcaln, qui vices accuſatoris ſuſtinens libellum offerat, & in judicio adverſus reum fugitivum agat.

58 Cumque in cauſa criminali proceſſus ordinarius agitari nequeat, niſi in judicio criminali ſolenniter formato, vor gehegtem peinlichen Gerichte, Matth. Coler. *P. 1. dec. 107. & 108.* ſequitur inde, judicium bannitorium modo ac forma ſolenni (de qua dictum *ſupra qu. 136.* quam hic repetere ſuperfluum duxi,) formandum eſſe, antequam ad bannum in judicio procedatur. *Id quod uſu ita ſervari, omnibus notum eſt.*

59 *Secundo* requiritur ad proceſſum banni, *citatio legitima rei abſentis & fugitivi.* Quemadmodum enim in civilibus cauſis abſque citatione emiſſa, contra reum abſentem & inauditum haudquaquam procedendum eſt, Matth. Coler. *P. 1. dec. 103.* ita multo magis in cauſis criminalibus, concernentibus ſanguinem & vitam hominis, reus ad audiendam accuſationem, & proponendas ſuas defenſiones innocentiæ citari debet, antequam condemnetur, vel in bannum declaretur, Matth. Col. *P. 1. dec. 108. n. 36.* idque expreſſe ita diſpoſitum in *art. 66. lib. 1.* Landr. in verb. fin. doch ſoll man niemand verurtheilen ſeinen Leib mit der Acht, noch mit der Ober-Acht, da er nicht darzu geladen,
60 oder mit Nahmen eingekündiget iſt. Neque proceſſus abſque citatione ſubſiſtere poteſt, ſed ipſo jure nullus eſt ob defectum citationis, Felin *in c. cum olim. verſ. proceſſus papa. ext. de ſentent. & re judic.* Chil. König *in proc. tit.* von der *Citation.* §. und ob wohl der Pabſt.

Q. 6. Qualis debeat eſſe citatio in proceſſu banni?

61 Non autem quælibet citatio ſufficit, ſed legitima ea eſſe debet; ubi requiritur *primo* ut ſit peremptoria, ita, ut vel expreſſe in ea dicatur, reum citari peremptorie; vel comminatio hæc adjiciatur: ſi reus non comparuerit, nihilominus judicem id facturum, quod jus & juſtitia poſtulaverit, ſoll nichts deſtoweniger geſchehen und ergehen, was recht iſt. hujusmodi namque comminatio vim habet peremptoriæ citationis, etiamſi verbum illud in ea expreſſum non ſit, ut probat textus in *l. 2. C. quomodo & quando judex.* Mauſer. *in proceſſ. pag. 11.* vid. Chil. König *in proceſſ. c. 27. rubro* von der endlichen, oder *Peremptoria Citatione.* Dan. Moller. *ad Conſt. El. 3. n. 18. & 19. P. 1.*

62 Trina tamen hodie hiſce in terris haudquaquam debet fieri citatio. Sane pro conſuetudine fori Saxonici, non modo in civilibus, ſed & criminalibus cauſis reus tribus ſolet citari edictis, ſingulis per intervalla 14. dierum diſtantibus, *addit.* gloſſ. *in art. 67. lit. D. l. 1.* Landr. ibi: wenn die Klage übernächtig, und der Thäter entworden iſt, muß man ihn von vierzehn Tagen zu vierzehn Tagen allemahl *citiren* laſſen, und zu dreyen Gerichten beklagen. Matth. Coler. *P. 1. deciſ. 107. n. 26. & dec. 108. n. 2.* Chil. König *in proc. d. c. 27.* §. Aber in den Gerichten der Städte und Dörffer dieſer Land-Art zu Obern-Sachſen, wird es alſo gehalten, daß 3. *Citationes* ausgehen, zu dreyen Gerichten, und eine jede hat ihren bequemen *Termin*, als vierzehen Tage. ꝛc. quo & verba D. Electoris Saxoniæ reſpiciunt in *Conſt. 3. P. 1.* es ſoll der Beklagte, welcher auf drey vierzehen Tage *peremptorie*, wie auf Sächſiſchem Boden
bräuchlich, *citiret* werden. ꝛc. Sed hodie trina illa 63
citatio hiſce in terris, tam in cauſis civilibus quam criminalibus, plane in deſuetudinem abiit, & pro tribus illis citationibus, una citatio uſurpari ſolet, quæ tamen tantundem temporis ſpacii, quantum tres illæ, contineat, & tenorem libelli inſertum habeat, Chil. König. *d. c. 27.* §. die andere *Citation*, darvon hieroben, wird gemeiniglich in Fürſten-Höfen, und derſelbigen Gerichten gehalten, daß alleine eine *Citation* mit genugſamer Zeit und *Intervallo*, als nemlich 6. Wochen, ausgehet, mit dem Worte *Peremptorie.* & poſtea: aber in dieſem Falle müſte man dem Beklagten *Copiam Libelli* alsbald *cum Citatione* mitſchicken. Hartm. Piſtor. *P. 1. qu. 3. n. 9.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 1. c. 2. n. 18. & P. 1. dec. 108. n. 2.* Joh. Zanger. *in tr. de except. P. 2. c. 6. n. 9.*

Secundo continere debet citatio illa unica le- 64
gitimum terminum & ſpatium Sax. quod hodie eſt ſex ſeptimanarum & trium dierum a tempore factæ inſinuationis vel affixionis, vollkommene Sächſiſche Friſt, von Zeit der Inſinuation, oder des Anſchlags an zu rechnen. Matth. Coler. *d. dec. 107. P. 1. n. 26. & deciſ. 104. n. 11.* in tantum, ut ſi vel unica dies ſolum deficiat, reus pro contumaci non haberi, nec in legitima impedimenta in primo termino condemnari poſſit. *Prout hoc quotidie practicatur.*

Quod tamen accipi velim de citatione emiſſa, 65
crimine jam pernoctato; nam ſi reus in facto manuali deprehendatur, & ad bannum agatur, antequam crimen pernoctatum fuerit, in continenti, ac eo ipſo, vel altero die, quo citatio ipſi inſinuatur, vel publice affigitur, comparere debet; quod ſi non fiat, in legitima impedimenta condemnatur, Landr. *lib. 1. art. 70.* §. wer um Ungerichte. ubi gloſſ. *art. 9. lib. 3.* Landr. Weichb. *art. 113. & 114.* ubi gloſſ. *verb.* handhaffte That. in fine: wenn aber das Ungerichte nicht übernächtig, ob gleich der Beklagte nicht gegenwertig iſt, ſo achtet man den, der es gethan hat, allzuhand. ꝛc. Matth. Coler. *P. 1. dec. 107. n. 26.* vid. *ſupra qu. 136. n. 81.*

Tertio ſi reus fugitivus domicilium certum 66
non habeat, ſed vagabunda ſit perſona, debet citatio publice affigi in trium diverſorum dominorum ſuperiorum diſtrictibus & territoriis, in dreyer unterſchiedener Herren Landen.

Prout concluſum a Scabinis, M. Jan. A. 1593. ac uſu fori Sax. poſtea comprobatum.

In hunc ſcilicet finem, ut facilius citatio ad notitiam fugitivi pervenire, nec is poſtea juſta ignorantia ſeſe tueri queat.

Quare ſi reus vagabundus non ſit, ſed domi- 67
cilium,

Digitized by Google

cilium habeat, ſufficit citationem familiæ ſuæ inſinuari, per quam ipſi transmitti poterit, affixo etiam edicto citationis in loco publico domicilii.

68 *Prout reſpondimus verſus* Döbeln an die StadtsGerichte: Daß Angeklagter zu Ausführung ſeiner Ehehafft gebührlichen *citiret*, ihme auch, weil man weiß, wo er anzutreffen, die *Citation*, ſo zugleich daſelbſt öffentlich anzuſchlagen, *inſinuiret* wird, V. R. W. *M. Jul. A. 1629.*

69 Quæſitum hic aliquando memini: *An in proceſſu banni in Electoratu Sax. inſtituendo, tres epiſcopatus, nempe Martisburgenſis, Miſnenſis & Numburgenſis, pro diverſis & ab Electoratu Sax. ſeparatis territoriis haberi debeant, ita ut ſufficiat citationem in epiſcopatibus affigi?* quod negandum putavimus.

70 Etſi enim certiſſimum ſit, in epiſcopatibus a Sereniſſimo Dn. Electore Saxon. jurisdictionem non tanquam ab Electore, ſed ut ab epiſcopo, & ſic nomine & reſpectu diverſo exerceri, juxta tradita Tob. Paurmeiſt. *de juriſdict. Imp. Rom. lib. 2. c. 7.* attamen quia prædicti epiſcopatus hodie Electoratui Sax. quaſi incorporati ſunt, citationem in iis affigi, haudquaquam ſufficere arbitrati fuimus, ſed in diverſorum trium Dominorum territoriis edicta citationis publicanda, & affigenda eſſe, reſpondimus.

71 *Ad requiſ. Chriſtoph. a* Kayns in Auligk, *M. Jan. A. 1622.*

72 Hæcque tria requiſita citationis, in proceſſu banni maximopere obſervanda veniunt, quorum alterutrum ſi deficiat, habet reus, quo a pœna contumaciæ ſe eximere queat; quare & domini Scabini defectum alterutrius requiſiti in citatione animadvertentes, reum in primo termino non comparentem nequaquam in legitima impedimenta condemnare, ſed hiſce fere formalibus interloqui ſolent:

73 Dieweil nicht zu befinden, daß Angeklagter (*expreſſo in ſententia defectu legitimæ citationis*) gebührlichen *citiret* worden: So geſchicht ſolches vor allen Dingen nochmahls billig, und wird Angeklagter durch öffentliche *edictaliſche Citation*, ſo in dreyer unterſchiedener Herren Landen anzuſchlagen, deren iegliche vollkommene Sächſiſche Friſt, von Zeit des Anſchlags in ſich hält, bey Straffe Ungehorſams, in der Perſon zu erſcheinen, und auf die wider ihn erhobene peinliche Anklage ſich einzulaſſen, zu antworten, und den Krieg Rechtens zu befeſtigen, billig vorgeladen; und ergehet alſo denn; wenn, welcher Geſtalt die *Citationes*, auch wo und zu welcher Zeit eine iede angeſchlagen worden, mit Fleiß zu den *Acten regiſtriret*, und bracht wird; in dieſer Sache ferner was recht iſt, V. R. W.

74 *Tertio*, citatione legitima affixa, ſi reus in primo termino non compareat, accuſatore contumaciam ejus accuſante, ſtatim condemnatur, & bannitur, usque ad probationem legitimi impedimenti, & idoneam excuſationem, bis auf Ehehafft, in die Acht. Etſi enim quondam hoc caſu novus concedebatur terminus, & reum denuo ſub pœna contumaciæ citandum eſſe exiſtimabant Scabini, prout etiam alibi hunc pronunciandi modum etiamnum ſervari, apparet ex traditis Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. ult. th. 4. lit. A.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 2.* attamen poſtea M. Jan. A. 1593. collegialiter fuit concluſum, ſi ex actis de citatione legitima affixa appareat, ulterius reo haud indulgendum, ſed in primo ſtatim termino ad probationem legitimi impedimenti eum condemnandum eſſe.

75 *Prout quotidie in practica obſervatur, Dn. Scabinis in h. m. pronunciantibus:* Daß Ankläger Angeklagten wegen ſeines ungehorſamen Auſſenbleibens, bis auf Ehehafft, in die Acht zu erklären, erſtanden und erlanget hat, V. R. W.

Quarto, ſententia lata, ac reo ad probationem legitimi impedimenti condemnato, denuo citatio legitima ſecundum requiſita & formam antea præſcriptam affigenda eſt, in qua contumaci aſſignatur terminus ad probandum legitima impedimenta, quare ſcilicet in primo judicio ac termino non comparuerit; quod ſi in iſto termino ſecundo contumaciam non purget, probando die Ehehafft, vel plane non compareat, & in contumacia perſeveret; fertur ſententia banni, & declaratur reus incidiſſe in bannum, affixa declaratione banni iis in locis, in quibus antea citatus fuit, Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 2.* 76

Quo caſu de tali pronunciandi formula convenerunt Dn. Scabini, M. Jan. A. 1593. Daß Ankläger Angeklagten, wegen ſeines beharrlichen Ungehorſams, nunmehr bis auf die Acht (der an *N. N.* begangenen Verbrechung halber,) erſtanden und erlanget hat; derowegen er darein billig erkläret, aus dem Frieden in den Unfrieden geſetzt, und männiglichen, ſo eure *Juriſdiction* und Botmäßigkeit unterworffen, mit ihme Gemeinſchafft zu haben verboten, auch ſein Leib in euren anbefohlenen Gerichten iederman erlaubet wird, V. R. W. 77

Hæc tamen declaratio banni aliter non obtinet, quam ſi de legitima citatione ad probandum impedimenta legitima, & contumacia rei certo conſtet; alias ſi contrarium appareat, vel de eo dubitetur, alius adhuc terminus ad deducenda impedimenta legitima concedi ſolet: 78

Hiſce formalibus: Daß Angeklagter billig noch einſten, damit er ſich keines Ubereilens zu beſchweren, zu *Deducir*ung ſeiner Ehehafft durch öffentliche *Edicta citiret* und vorgeladen wird, mit dieſer Verwarnung, wofern er alsdenn ſeine Ehehafft, und *legitima Impedimenta* gebührlichen nicht ausführen wird, daß er damit ferner nicht gehöret; ſondern wenn ſein Ungehorſam anderweit beſchuldiget, er darauf wircklichen in die Acht erkläret werden ſoll, V. R. W. *Ad conſultat. judicis Præfecturæ Weidenſ. M. Apr. A. 1618.* 79

Quinto, ſecundum prædicta reus fugitivus in primum ſive ſimplex bannum declaratur, in die Acht. Hoc ſi ultra annum & diem ſuper ſe prorogari paſſus fuerit, neque intra annum bannitus ſe purgaverit, & ab eo ſe expedierit, (quomodo hoc fieri poſſit, dicetur *poſtea. n. 107.*) in bannum ſuperius incidit, in die Ober-Acht. gloſſ. *in art. ult. lib. 1.* Landr. Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 58.* Petr. Theod. *in colleg crim. diſp. ult. theſ. 4. lit. A.* Chil. König, *d. l.* Quod tamen non ita accipiendum, ut bannitus poſt ſpatium annale effluxum, ipſo jure in bannum ſuperius incidat, ſed præcedente accuſatoris imploratione, citatione, alioque proceſſu, qui in banno primo obſervari ſolet, declaratio banniti in bannum ſuperius, in die Ober-Acht, omnino requiritur, quam judex ab actore non imploratus, reoque ſpecialiter ad hoc non citato, merito intermittit. Unde rariſſime hodie ad bannum ſuperius proceditur, ex negligentia nimirum accuſatorum, qui judicis officium ſuper bannum ſuperius non implorant, ac maxima ex parte hoc bannum in deſuetudinem abiiſſe, male ſibi perſuaſum habent. 80 81 82

Q. 7. Quomodo adverſus bannitum ſit procedendum ad bannum ſuperius in die Ober-Acht?

Effluxo itaque anni ſpatio, ſi accuſator ad bannum ſuperius procedere velit, judicis officium deſuper implorare, atque petere debet, ut certus terminus præfigatur, ac reus per edictalem citationem, in tribus diſtinctis territoriis loco publico affi- 83

Digitized by Google

affigendam, ſecundum formam in proceſſu primi banni antea præſcriptam, ad comparendum, & primum bannum debito modo avertendum, & annihilandum citetur.

84 *Veluti Dn. Scab. reſpond.* gegen Sorau an Watzdorffiſchen Richter: Iſt *S. G.* auf unſer geſprochenes Urthel gebührlicher Maſſen in die Acht wircklichen erkläret worden; Nach welcher ergangenen Achts-Erklärung gedachter *S. G.* innerhalb Jahr und Tag ſich aus ſolcher Acht, wie recht, nicht gewürcket; Da nun peinlicher Watzdorffiſcher Anwalt, bey euch um fernern Proceß auf die Ober-Acht anſuchen würde, ſo würde ihm derſelbe von euch billig verſtattet, und ergienge darauf; wenn der geächtigte *S. G.* darzu gebührlichen *citiret* und geladen, und er nicht erſcheinen, und ſich entſchuldigen und verantworten, noch die wider ihn ergangene Achts-Erklärung beſtändiglichen ablehnen, und genugſame Urſachen anzeigen könte, warum wider ihn auf dieſe Mäſſe nicht *procediret* und verfahren werden ſollen; der gebetenen Ober-Achts-Erklärung wegen, ferner was recht iſt. V. R. W. *M. Maj. Anno 1610.*

In qua ipſa cauſa citationem edictalem in tribus diſtinctis territoriis affigendam eſſe, pronunciatum fuit eidem. M. Oct. Anno 1610.

Pariter reſpond. Veteres Scabin. nach Leipzig an Chriſtoph Störmen. *A. 1560.*

85 *Sexto*, emiſſa legitima citatione in proceſſu banni ſuperioris, reoque in termino præfixo non comparente, non ſtatim fertur ſententia banni ſuperioris, ſed accuſatore contumaciam banniti accuſante, condemnatur is ad probationem legitimorum impedimentorum, **bis auf Ehehafft, in die Ober-Acht**: ne ad bannum ſuperius properando, facultas defenſionis bannito mox auferatur.

86 *Pronunciantibus in h. m. Scabinis:* Daß Ankläger Angeklagten wegen ſeines ungehorſamen Auſſenbleibens, bis auf Ehehafft, in die Ober-Acht zu erklären erſtanden, und erlanget hat, V. R. W. *Andr. Beckeri, Sculteto* in Syrau, *M. Jan. An. 1611.*

87 *Septimo*, aſſignato poſtea termino ad probationem legitimorum impedimentorum, reoque bannito ſecundum formam præſcriptam citato, ſi ulterius in contumacia is perſeverет, ſtatim executive in bannum ſuperius ſeu poſterius declaratur, Petr. Theodor. & Matth. Coler. *d. l.* Chil. **König** *in proc. tit.* **von der Acht oder Verveſtung, was die ſey.** Paul. Matth. Wehner. *in pract. obſerv.* verb. **Acht.**

88 *Hisce formalibus:* Daß Ankläger Angeklagten wegen ſeines ungehorſamen Auſſenbleibens, bis auf die Ober-Acht erſtanden und erlanget hat; derowegen nunmehr über die vorige zu Recht erkannte und ergangene Achts-Erklärunge; darinne Angeklagter aus dem Frieden in Unfrieden geſetzt, auch männiglichen mit ihme Gemeinſchafft zu haben verboten, und ſein Leib binnen Anklägers Principals Gerichten iederman erlaubet worden; Angeklagtens Ehre, Leib und Guth, als anrüchtig, Recht- und Fried-loß vertheilet, und iederman an allen Orten wider ihn peinlich zu klagen, verſtattet und nachgelaſſen, und Angeklagter alſo und auf dieſe Maſſe in die Ober-Acht würcklichen erkläret; ſolche Ober-Achts-Erklärung auch darauf durch öffentlichen Anſchlag zu Syrau, dergleichen zum Hoff, Eger und Schleitz, an welchen Orten er Angeklagter zuvor durch öffentliche *Edicta citiret* und geladen worden, iederman *notificiret*, kund und zu wiſſen gethan wird, V. R. W.

Verſus Syrau an Richter und Schöppen, *M. Jul. A. 1611.*

89 Hæcque forma proceſſus, tam banni ſuperioris, quam primi ac ſimplicis, **der Ober- und Unter-Acht**, in Electorali Sax. Scabinatu obſervari ſolet: quam & uſus, atque practica fori Saxonici communiter approbavit. Quod ſi vero circa hanc formam in quorundam locorum judiciis aliud uſu receptum fuerit, ab eo in judiciis illis neutiquam recedendum erit: ſiquidem judicii uniuscujusque conſuetudo ſemper attendenda eſt, Nic. Everhard. a Middelburg. *in top. legal. loc. a ſtylo curiæ ſeu mor. judic.* Andr. Rauchb. *P. 1. qu. 1. n. 24.*

Prout etiam reſponſum a Scabinis, ad requiſitionem Senat. Francoford. ad Viadrum, M. Nov. 1617. 90

Qvarto denique conſiderandus quoque eſt effectus banni; de quo priusquam certi quid ſtatuatur, præmonitum velim, hic non agi de banno Imp. univerſali Imperatoris & cameræ Imper. vel particulari Principum & Statuum Imperii: quod proprie ac vere bannum eſt, & bannitos a communione juris communis vel ſtatutarii, omniumque beneficiorum ac privilegiorum excludit, vitamque banniti omnibus publice exponit, & adimit, de quo late Andr. Gail. *lib. 2. de pac. publ. per tot.* ſed de banno juris Saxonici, ejusque effectu ſolummodo hic diſpiciendum eſt, quod ab inferioribus etiam judicibus contra reum criminis fugitivum decernitur. Quod licet a vero illo banno originem forſan traxerit, cum illo tamen haudquaquam confundi, vel ſecundum id regulari debet, ut dixi *antea n. 35.* quod tamen plurimos, etiam magni nominis JCtos, ſed male, feciſſe reperio. 91

Præterea & hoc tanquam certum præſuppono: quod bannum a judice quopiam inferiore, ut in Electoratu Saxoniæ a præfecto, quæſtore, magiſtratu oppidano. &c. irrogatum ad alias civitates, præfecturas & provincias Electoratus Sax. non extendatur, nec effectum ibidem ſortiatur: per textum manifeſtum in *art. 24. lib. 3.* Landr. ibi: **man mag niemand mit einer Acht überwinden, in einem andern Gerichte.** ubi gloſſ. in verb. **man mag niemand. &c.** & ibid. gloſſ. *Lat. in textu germ. lit. A.* gloſſ. *in art. 71. lib. 1.* Landr. *n. 4.* ibi: **alſo mag auch eine Verveſtung niemand in einem andern Gerichte binden; denn ſo man einen Mann allewege mit der Verfeſtung, darein ihn der belchnte Richter thäte, verfolgen möchte, ſo wäre Verveſtung gleich groß und ſchwer, als des Reichs-Acht. &c.** Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 57.* Matth. Berlich. *P. 5. Conſt. 71. n. 22.* ubi rectiſſime ſtatuit, hoc per *Conſt. El. 47. P. 4.* neutiquam correctum, nec aliud in terris Electoratus Sax. introductum eſſe; ſiquidem *illa Conſt.* diſertis verbis de relegatione loquitur, ex qua ad proſcriptionem & bannum juris Saxon. nihil inferendum, maxime, quia conſtitutiones ſtatutariæ ad alium caſum non expreſſum haud trahi, ſed ſtricte intelligi debent, ita, ut, quantum fieri poteſt, jus commune minus corrigatur, Andr. Tiraquell. *de legib. connub. gloſſ. 2. n. 23. poſt pr.* 92 93

Quibus præmiſſis, utriusque banni Saxonici effectum, ex ipſa banni formula in Electorali Sax. Scabinatu uſitata colligere, haud difficile erit; nam quod ad bannum primum ſive ſimplex (**die Acht**) attinet; etſi in ejusdem effectibus interpretes juris Sax. mire varient, ac non pauci hocce bannum ſeu proſcriptionem cum vero banno Imperiali ac Statuum Imperii confundant, ut vel exinde liquet; quod hoc modo bannitum non ſecus ac violatorem pacis publicæ in bannum Imperiale declaratum a quovis impune occidi poſſe exiſtiment, Chil. **König** *in tr. bann. tit.* **Urthel der Achts-Erklärung.** Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 2.* 94

Q. 8. Quinam ſit effectus banni primi ſeu inferioris in foro Saxonico?

n. 2. Paul. Matth. Wehner. *in pr. obſerv.* verb. Acht. in verb. **und ſein Leib und Leben.** &c. Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. ult. th. 4. lit. A.* Chriſtoph. Zobel. *in addit. gloſſ. Germ. ad art. 38.* verb. **die auch Jahr und Tag.** &c. *l. 1.* **Landr.** (ſed quam recte hoc, demonſtrabitur poſtea *n. 131.*) Attamen ſi verum fateri licet, banni hujus primi non niſi uni-
95 cus ille effectus exiſtit: Quod ſcilicet ita bannitus in contumaciam, habeatur pro confeſſo & convicto, ita ut in territorio bannientis a quolibet tanquam de crimine convictus capi & executioni judicis bannientis tradi queat, per gloſſ. Lat. *in art. 45. lib. 2.* **Landr.** *lit. B.* & gloſſ. Germ. *in art. 24. lib. 3.* **Landr.** verb. **man mag niemand.** in verb. **in welchem Gerichte die Acht einen binde oder nicht.** & paulo poſt: **daß man einen Mann in einem andern Gerichte mit der Acht, ſo in dieſem Gerichte über ihn ergangen, nicht überwinden**
96 **mag.** &c. Unde & bannum in jure Sax. vocatur quandoque **Verveſtung.** gloſſ. Germ. *in art. 38. lib. 1.* **Landr.** *n. 2.* ibi: **eine Acht iſt eine Veveſtung.** &c. quia ex banni declaratione bannitus de crimine convincitur; quamvis enim alias nemo judice irrequiſito delinquentem capere, nec eundem abſque præſtita cautione incarcerari facere, vel accuſare queat, uti probatur *art. 12. 13. & 14. Ord. crim.* ubi Matth. Stephan. *in not.* Matth. Weſenb. *conſ. 98.* Mod. Piſtor. *vol. 2. conſil. 34. n. 7.* Joh. Fichard. *vol. 2. conſ. 129. n. 3. & 4.* attamen bannitum deprehenſum, ceu de crimine publice convictum, capere & in judicium pertrahere, omnibus licet.

97 Quæ & propria ac genuina contumaciæ pœna eſt, ut ſcilicet pro confeſſo & convicto contumax habeatur, *c. decernimus. 3. q. 9. c. 1. de dolo & contum. in 6.* Hippolyt. de Marſil. *in pract. crim. §. poſtquam. n. 37.* Quin autem convictus abſque periculo capi & incarcerari queat, dubium vix eſſe poteſt.

98 Huncque effectum ſatis innuit formula banni ſimplicis in *Scabinatu Electorali Sax.* uſitata, qua de pace in guerram bannitus ponitur, **wird aus dem Frieden in Unfrieden geſetzet.** quorum verborum ſenſus hic eſſe videtur, ut in poſterum bannitus non amplius ſit ſecurus, ſed inquietationem ac capturam ſemper eum metuere oporteat. Quam explicationem quoque verba ſubſequentia probant: **wird auch männiglichen, ſo eurer** *Jurisdiction* **und Botmäßigkeit unterworffen, mit ihme Gemeinſchafft zu haben verboten, auch ſein Leib in euren Gerichten iederman erlaubet.** quibus verbis haudquaquam facultas conceditur bannitum occidendi, uti quidam arbitrantur, ſed venia ſolummodo datur capiendi & incarcerandi reum, addita prohibitione, ne quis eum occultet, aut alio quovis modo opem & auxilium vel alimenta illi præſtet, *arg. 23. lib. 3.* **Landr.**

99 Quæritur hinc *primo*, ſi taliter bannitus in provincia judicis bannientis capiatur, *utrum ſtatim ad pœnam mortis condemnari, & ſententia executioni mandari queat, etiamſi de crimine confeſſus aut*
100 *convictus non ſit?* Rationem dubitandi præbet, quod ſecundum prædicta bannimenti effectus ſit, ut reus habeatur pro confeſſo & convicto, cui pœna procul dubio irrogari poſſit, gloſſ. *in art. 45. l. 2.* **Landr.**

Q. 9. Num bannitus deprehenſus in provincia judicis bannientis, ſtatim condemnari queat, etiam ſi confeſſus & convictus non ſit?

Sed ut maxime verum ſit, uti certe veriſſimum eſt, bannitum haberi pro convicto; attamen hoc non ſit, niſi præſumptive & fictione juris, quæ hanc pœnam contumaciæ introduxit. Ex tali autem 101
præſumptione nemo unquam ad pœnam mortis condemnari poteſt, *c. nullus. 4. X. de præſumpt. c. 2. X. de confeſſ. c. cum contumacia. de hæret. in 6.* Etſi enim in levioribus delictis reus ex præſumptionibus arbitrarie puniri queat, licet confeſſus aut convictus non ſit, Jac. Menoch. *de præſumpt. lib. 1. quæſt. 92. & qu. 97.* Hippolyt. de Marſil. *in l. 1. §. 3. n. 24. & ſeqq. ff. ad L. Corn. de ſic.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 3. concl. 1223. n. 30. & ſeq.* Longe tamen aliter 102
res ſe habet in gravioribus delictis, pro quibus mortis ſupplicium non niſi plenis probationibus convicto aut confeſſo imponendum eſt, uti probat *art. 22. Ord. crim.* in verb. **es iſt auch zu mercken, daß niemand auf einigerley Anzeigung, Argwohn, Wahrzeichen oder Verdacht, zu peinlicher Straffe ſoll verurtheilet werden.** & in fin. **ſoll iemand zu peinlicher Straffe verurtheilet werden, das muß aus eigenem Bekennen oder Beweiſungen geſchehen, und nicht aus Vermuthung oder Anzeigen,** ubi Matth. Stephan. Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 20. n. 6.*

Quare bannitum pœna mortis haudquaquam 103
afficiendum eſſe, dixerim, priusquam veris ac plenis probationibus de crimine convictus aut confeſſus fuerit, Chil. König, *d. tit.* **von der Acht oder Verveſtunge. §. und die Verfeſtung.** verb. **wird er auch in der Acht mit Gerichte begriffen, ſo muß die Urſache, darum er beklaget iſt, beweiſet werden.** &c. Joh. Schneidw. *in tit. Inſt. de uſucap. rubr. quod ſunt ſpecies præſcript. n. 46.*

Ac ne quis putet, effectum bannimenti pro- 104
pterea fruſtraneum eſſe; reum ex eo ſolo indicio, quod bannitus fuerit, tormentis ſubjiciendum, ac confeſſionem quæſtionibus extorquendam eſſe, exiſtimo, licet alias ſola fuga ad torturam ſufficiens indicium non præbeat, *art. 25.* junct. *art. 27. Ord. crim. Carol.*

Hocque ipſum probat reſponſum Scabin. datum Quæſt. 105
Coldic. **Dieweil der Gefangene** *L. F.* **in ſcharffer Frage, damit er auf unſer voriges Urthel angegriffen worden, bekant und ausgeſagt, daß er Simon Müllern von Lauterbach entleibet, derowegen er denn hiebevor auch allbereit in die Acht erkläret worden: So wird er, von wegen ſolcher, an itzo gedachtem Simon Müllern, begangenen und bekannten Entleibung; woferne der Gefangene auf ſeinem gethanen Bekenntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen wird; hinwiederum mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtraffet, V. R. W.** *M. April. An. 1601.*

Pariter fuit pronunciatum in caſu ſimili, ad requiſ. Quæſt. **in Rhoda,** *M. Nov. A. 1611.*

Quæritur *ſecundo*, *an bannitus a banno hoc* 106
ſe liberare poſſit, ſi innocentiam ſuam probare velit? quod affirmandum, per text. in *art. 4. l. 2.* **Landr.** ibi: **wer ſich aus der Acht ziehen will, dem ſoll der Richter Friede wircken vorzukommen, da man es ſeinet halben begehret.** *art. 38. §. fin. l. 1.* **Landr.** Nam 107
per bannimentum nemo defenſionem perdit, Chil. König, *d. tit.* **von der Acht oder Verveſtung. §. wer ſich nun alſo.** Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 61. & ſeqq.* hæcque exemptio juramento banniti fieri debet, Moller. *lib. 2. ſemeſt. 24.* Chil. König, *d. l.* ubi formulam hanc ponit: **Herr Richter, weiſer Herr, ich bin auf Anregen des N. vermeynten peinlichen Klägers, vor euch und euerem Gerichte zu Unrecht verklaget und verveſtet, darinnen will ich nicht länger ſeyn, als mir GOtt helffe und ſein heiliges**

Q. 10. An & quomodo bannitus a banno primo ſe liberare poſſit?

Digitized by Google

heiliges Evangelium; ubi porro addit: *Hoc ultimum*, ſcilicet darinne will ich, ꝛc. *reſpicit juramentum*, denn er ſoll nicht ſchweren, daß er mit Unſchuld in die Acht oder Veſtung kommen ſey, ſondern daß er aus der Acht ſeyn, und ſeine Unſchuld darthun wolle, *art. 17.* ubi gloſſ. *lib. 3.* Landr.

108 Quicunque ergo ſe exemptum bannimento, & innocentiam ſuam purgatam cupit, mittere debet nuncium ad judicem, & per eum comprecari literas ſalvi conductus, & ad juramentum ſe offerre. Quo præſtito, banno ſtatim exemptus cenſetur, & proceſſus ordinarius inſtituendus eſt. Chil. König *d. l.* Matth. Coler. *d. dec. 108. n. 66. & multis ſeqq.* ubi latiſſime hoc declarat.

109 Salvo autem conductu a judice impetrato, cavere debet bannitus, datis fidejuſſoribus in certam ſummam pecuniæ, de ſtando liti usque ad ſententiam definitivam. Quod ſi poſtea nihilominus contumax fuerit, non tantum judici pœna pecuniaria per fidejuſſores luitur, ſed etiam ulterius contra ipſum proceditur, ad ſententiam ſecundi & ſuperioris banni, *art. 4. §.* Zeuhet ſich über ein Mann. ubi gloſſ. *lib. 2.* Landr. Matth. Coler. *d. dec. 108. n. 84.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. ult. th. 4. lit. A.*

110 *At modo jam dicto bannitum a banno ſe eximere poſſe, reſponderunt Scabini* Paul Gatlern, Bünauiſchen Stadts und Land-Richter zu Elſterberg, *hiſce formalibus:* Als ihr uns, was von angeklagten *C. G.* ſeiter dem, daß der angeſtalte Achts-Proceß zwiſchen ihm und Anklägern ſich geendet, und *definitive* darinnen erkannt, in Schrifften geſucht, und ſonſten angeführet worden, daß er ſich nemlichen aus der Acht und Vervestung zu ziehen, und ſeine Unſchuld zu verantworten bedacht, und entſchloſſen, zuſammt vorigen *Acten* zugeſchicket. ꝛc. D. S. W. Da Angeklagter ſich eydlichen erklären würde, daß er nicht länger in der Acht ſeyn, ſondern ſich in der Perſon geſtellen, des Rechten auswarten, auch was künfftig erkannt, dulten und leiden, und alſo aus der Acht, darinnen er vertheilet, ſich wieder wircken wolte; So hätte er ſich dadurch, wenn er ſolchen Eyd leiblichen geleiſtet, aus der Acht gewircket, und gezogen, und würde demnach, auf Anklägers peinliche erhobene Klage, mit ſeiner rechtlichen Nothdurfft, und was er ſonſten zu ſeiner Unſchuld ferner einzuwenden hat, billig gehöret und zugelaſſen, darzu ihme denn das gebetene ſichere Geleit mitgetheilet wird, und ergehet alsdenn darauf in der Sache ferner was recht iſt, V. R. W. *M. Nov. A. 1614.*

111 Hactenus de effectu banni primi ſeu inferioris ac ſimplicis: Superioris vero ac ſecundi banni, der Oberacht, triplex exiſtit effectus. Prout ex formula hujus banni in Electorali Sax. Scabinatu uſitata patet: Darinnen über die vorige Achts-Erklärung Angeklagtens Ehr, Leib und Gut als anrüchtig, Recht- und Fried-loß vertheilet, und jederman an allen Orten wider ihn peinlich zu klagen verſtattet, und nachgelaſſen wird. Ex eo enim, quod per hoc bannum corpus, exiſtimatio & bona banniti afficiuntur, triplex quoque provenit ejusdem effectus.

Q. 11. Effectus banni ſuperioris, der Oberacht, quinam ſit?

112 Primus banniti corpus concernit, & cum effectu banni primi fere communis eſt, ac in eo conſiſtit, quod bannitus pro confeſſo & convicto habeatur, & a quolibet tanquam convictus capi, & ad judicium & executionem trahi poſſit. Etſi namque primo banno notatus, huic quoque periculo exponatur, ut ex antea dictis manifeſtum eſt; attamen bannum hoc ſuperius ſuſpicionem ex reiterata contumacia magis auget, atque bannitum fortius aggravat, & de crimine convincit, darüber er über vorige Veſtung noch härter vervestet wird. Et ut loquitur gloſſ. germ. *in art. 38.* verb. die auch Jahr und Tag, ꝛc. *lib. 1.* Landr. macht eine Oberacht eine Beſchwerung über die Veſtung. & gloſſ. *in art. 71.* verb. ziehet er ſeine Acht. *lib. 1.* Landr. ibi: Dieſe Bringung in die höhere Veſtung hilfft darzu, daß einem die Veſtung jemehr zu fürchten und ſchwerer iſt. ꝛc.

In eo tamen hic effectus a primi banni effectu 113
differt. *Primo*, quod hoc bannum ſuperius extenditur ad totam provinciam domini ſuperioris, ita, ut bannitus ex præfectura aliqua Electorali ex toto Electoratu bannitus habeatur. Hocque eſt, quod dicit Sax. Es wird ihm ſein Leib, Ehr und Gut, Eigen und Lehen durchs gantze Reich vertheilet, gloſſ. *art. 34. lib. 3.* Landr. *n. 4. art. 38. lib. 1. & art. 37.* ubi gloſſ. *l. 3.* ibi verba (gantze Reich) denotant provinciam Domini ſuperioris, Paul.
Matth. Wehn. *in pract. obſerv.* verb. Acht. Quod 114
tum demum verum eſt, ſi tale bannimentum domino ſuperiori denuncietur, ut communiter fieri ſolet. Quod ſi hoc non fiat, bannum ſuperius extra territorium judicis bannientis nullatenus ad provinciam totam Domini ſuperioris extenditur, Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 58. & 60.*

Secundo, contra declaratum in ſuperius bannum, ubique locorum criminaliter agi poteſt ad pœnam ultimi ſupplicii, uti verba habent formulæ hujus banni: Und jederman an allen Orten wider ihn peinlich zu klagen verſtattet, und nachgelaſſen wird. Dummodo, proſcripto negante proſcriptionem, carcerari faciens oſtendat literas bannimenti, priusquam capiatur, Matth. Col. *d. dec 108. num. 61.* 115

Alter banni hujus effectus, exiſtimationem banniti concernit: ſiquidem hoc bannum ſuperius, die Oberacht, infamiam irrogat. Etſi enim primo quoque vel ſimplici banno notati fama apud bonos viros gravetur; attamen non ſtatim is infamis efficitur, Bart. *in l. verbum. C. ex quib. cauſ. infam. irr.* gloſſ. *in l. fin. C. de requir. reis.* & gloſſ. Weichb. *art. 5.* Sed ſecundo annotatus & proſcriptus incurrit infamiam, gloſſ. *in l. fin. C. d. tit.* Idque ipſum eſt, quod Saxo dicit: Man vertheilet ihm Echt und Recht, hoc eſt, ſein Leib, Ehr und Gut, per text. Landr. *lib. 1. art. 38. in pr. & fin.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 53. & 54.* 116

Tertius effectus in confiſcatione bonorum conſiſtit. De jure enim Sax. ſecundo annotatus bona etiam perdit, eaque fiſco cedunt. Quo verba hæc banni ſuperioris reſpiciunt: Wird Angeklagtens Gut Recht- und Fried-loß vertheilet. Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n 34.* 117

Q. 12. An reus in bannum ſuperius declaratus amittat etiamnum hodie ſua bona?

De quo tamen non immerito dubitare quis 118
poſſet, ob text. in *art. 218. Ord. crim. Car.* verb. *Item*, an etlichen Orten, ſo ein Ubelthäter auſſerhalb des Laſters unſer beleidigten Majeſtät, oder ſonſt in andern Fällen Leib und Gut nicht verwirckt, vom Leben zum Tode geſtrafft werden, Weib und Kinder an Bettel-Stab, und das Gut dem Herrn zugewieſen, ꝛc. ubi caſſantur conſuetudines confiſcandi bona damnatorum, niſi in crimine læſæ Majeſtatis, & aliis, pro quibus jura communia
hanc pœnam ſpecialiter imponunt. Et licet tex- 119
tus ille videatur abrogare tantum conſuetudines, quaſi ſcil. ſecus ſit in ſtatutis, *arg l. ſi idem. 7. C. de codicill.* attamen rubrica & nigrum generaliter concepta ſunt, & loquuntur vom Mißbrauch und böſen unvernünfftigen Gewohnheiten: quocunque jure, ſive conſuetudinario, ſive ſtatutario,

ſint

Digitized by Google

ſint introducta, quod probant verba ſequentia: **So an etlichen Enden gehalten werden:** In quo ipſa Sanctio Carolina convenit cum jure Authenticorum, *in Auth. bona damnator. C. de bon. damnat.* ubi dicitur: *Bona damnatorum non fiunt lucro judicibus, aut eorum officiis: neque ſecundum leges veteres fiſco applicantur.* Unde ſequitur, ne quidem Banno ſecundo notatos hodie bona ſua amittere.

120 At, quo minus in hanc ſententiam deſcendam, movent me verba clara ac manifeſta juris Sax. *in art. 38. l. 1.* **Landr.** *in pr.* ibi: **die Jahr und Tag in des Reichs-Acht ſeyn, die urtheilet man aller Rechte loß, und vertheilet ihnen ihr Eigen und Lehen.** Unde probatum datur, ex diſpoſitione juris Sax. aperta, bannum ſuperius bona auferre bannito. Qua deciſione eo usque ſtandum eſt, donec de abrogatione, vel contraria conſuetudine probetur, uti rectiſſime ſentit Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 50. & 51.* ſecutus Chil. **König** *tit.* **Von der Acht oder Verfeſtung was die ſey, §. und die Acht, ꝛc.** gloſſ. *in art. 71.* verb. **zeuhet er ſeine Acht.** *lib. 1.* **Landr.** in verb. **aber nach Sachſen-Recht verliehren ſie ihre Güter nicht bald durch die Unter-Acht, ſondern alsdenn erſt, wenn ſie in des Reichs- und Ober-Acht gebracht werden.** Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 6. lit. E.*

121 Neque huic quicquam adverſatur *Ord. crim. in art. 218. Præterquam* enim, quod ibidem diſertis verbis excipiantur caſus, quibus bona condemnatis ſimul auferuntur, *in verb.* **auſſerhalb des Laſters Unſer beleidigten Majeſtät, oder ſonſt in andern Fällen. ꝛc.** ad quos caſus exceptos de jure Sax. quoque bannum ſuperius haud inepte referri poteſt; eorundem ſolummodo bona confiſcari prohibet Sanctio Carolina, qui ad mortem jam condemnati ſunt, ut manifeſto liquet *ex verb.* **Leib und Gut nicht verwircket.** it. **vom Leben zum**
122 **Tode geſtraffet werden.** Quod ipſum quoque juri Sax. convenit in *art. 31. lib. 1.* **Landr.** ibi: **wer durch Urthel und Recht ſein Leben verleuret, ſein nechſter Erbe nimmt ſein Gut.** Ex quo ſane nil inferendum ad eos, qui in bannum ſuperius ſunt declarati; quippe qui nondum ad mortis pœnam ſunt condemnati, neque ex eo ſolo, quod banniti fuerunt, mortis ſupplicium incurrunt.

123 Pariter & reſpondendum exiſtimo ad Auth. *bona damnator. C. de bon. damnat.* quæ haudquaquam indiſtincte corrigit leges, confiſcationem bonorum decernentes, ſed tantum illas, quibus intuitu delicti tacite una cum pœna mortis vel deportationis, in conſequentiam bona etiam da-
124 mnato adimebantur, **wenn einem beneben der Leibes- und Lebens-Straffe zugleich auch ſeine Güter eingezogen worden.** Non vero eas leges, quæ in caſibus ſingularibus, expreſſe & in ſpecie vel confiſcationem ſolam, vel cum alia pœna eam imponunt, Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 78. in pr.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 33. n. 51.* Quare cum in foro Sax. ex ſpeciali jur. Sax. diſpoſitione bannum ſuperius confiſcationis effectum habeat, ac quidem eo caſu, quo mortis pœna nondum per ſententiam reo impoſita fuit; utique ex *d. Auth. bona damnator.* hanc ſententiam non infringi, quivis facillime animadvertit.

125 *Quam & in pronunciando ſecuti fuerunt El. Sax. Scabini, in h. m. reſpondentes:* Iſt Angeklagter *S. G.* auf unſer ergangenes Urthel in die Oberacht wircklichen erklärt, auch ſolche Oberachts-Erklärung durch öffentlichen Anſchlag zu Syrau, desgleichen zum Hoff, Eger und Schleitz, an welchen Orten Angeklagter zuvor durch öffentliche *Edicta citi*ret und geladen, jederman *notifici*ret, kund und zu wiſſen gethan worden; und es iſt vorermeldeter *S. G.* 14. fl. 13. gr. 3. Pf. ſo von ſeinem Vatertheil ihm noch gebühren, ſo wohl 15. fl. 3. und ein halben Pf. Muttertheil, ſo von ſeinen Geſchwiſtern ausgeſetzet worden, und in euren Gerichten ſtehend verblieben, zu fordern berechtiget geweſen. Solchen des geächtigen *S. C.* Anfall ſeyd ihr zu euch zu nehmen und denſelben zu milden Sachen anzuwenden bedacht. ꝛc. So iſt euch daſſelbe, weil ſonderlich der Geächtigte durch die Oberacht, darinnen er vertheilet und erkläret, nach Land-üblichen Sächſiſchen Rechten, und gemeinen Wahn und Schluß derſelben Rechts-Lehrer, zugleich auch ſeiner Güter ſich verluſtig gemacht, zu thun und zu Wercke zu richten unbenommen, und mag euch hierinnen von des Geächtigten Brüdern beſtändiger Weiſe nicht Einhalt gethan werden, V. R. W. An *Ge. Frid. a* Watzdorff, *M. Apr. A. 1614.*

Cum grano tamen ſalis hanc diſpoſitionem ju- 126
ris Saxonici accipi volo. *Primo*, ut a confiſcatione bonorum excipiatur legitima, quæ debetur banniti liberis, nec non portio ſtatutaria, quam uxor ex bonis mariti lucratur, *arg.* **Landr.** *l. 1. art. 52.* Chil. **König** *in proc. tit.* **von der Acht oder Verfeſtunge. §. und die Acht leget man.** Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 50.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 6. lit. E.* ubi ſententiam Witteberg. datam Quæſtori Rochlic. & Senat. Geitttenſi in cauſa fugitivi Gregorii Jenichen A. 1607. allegat: **daß Angeklagter nunmehr in die Oberacht zu erkennen, und ſeyn demnach deſſen Güter (jedoch, daß davon deſſen Kinder, da er derer hätte, ihre gebührliche** *Legitima*, **und dem Weibe dasjenige, ſo derſelben nach des Orts Willkühr oder beſtändigen Gewohnheit, oder auch in Mangelung derer, vermöge Churfl. Sächſ.** *Conſtitution* **gebühret, gefolget werden) als dem** *Fiſco* **heimgefallen zu** *confiſciren.*

Secundo, hæc confiſcatio bonorum in banno 127
ſuperiori, **in der Oberacht**, locum habet, non etiam in banno primo ſeu inferiori, **in der Unteracht.** Nam de jure Saxonico in bona fugitivorum, priusquam proſcriptioni ſubjiciantur, aut banniti declarentur, & in tali banno perſeverent per annum & diem, non ſævitur, ſed ipſi domini remanent rerum ſuarum, per text. in *art. 38. in pr. lib. 1.* **Landr.** & gloſſ. *in art. 71. l. 1.* **Landr.** *n. 3.* in verb. **Aber nach Sachſen-Recht verlieren ſie ihre Güter nicht bald durch die Unteracht, ſondern alsdenn erſt, wenn ſie in die Oberacht gebracht werden.** Matth. Coler. *d. dec. 108. n. 24.*

De conſuetudine tamen bona fugitivorum an- 128
notantur judicialiter, & cuſtodiuntur, etiam ante declarationem primi banni: ne ſcilicet fiſcus, bannum ſuperius expectans, defraudari, & confiſcatio bonorum per diſtractionem eludi queat.

Prout ſæpius pronunciatum memini gegen *Dela*, an Rich- 129
ter, Hanſen Fritſchen: So wird nunmehr wider den Flüchtigen der gewöhnliche Achts-Proceß billig angeſtellet, er dazu in dreyer Herren Landen durch öffentlichen Anſchlag und *Edicta citi*ret und geladen, und wird zugleich auch mit *Annotation* und aufzeichnen des Flüchtigen Güter, auf euer Anhalten, Vermöge Kayſer Carls des *V.* und des heiligen Röm. Reichs peinlicher Gerichts-Ordnung verfahren, ſolche unverruckt in gebührliche Verwahrung genommen, und ihme immittelſt, weil er im Flüchten, davon nichts gefolget. ꝛc. *M. Aug. A. 1621.*

It. Ad requiſ. C. R. a S. M. Jul. A. 1631.

Eſtque confiſcationis hujus in banno ſupe- 130
riori effectus talis, ut bannitus bona recuperare nequeat, etiamſi ex banno illo ſe eximere poſſit,

per

per text. in *art. 38. §. fin. l. 1.* Landr. ubi dicitur: wer Jahr und Tag in des Reichs Acht iſt, und ihme nach der Jahrzahl vertheilet wird Echt und Recht, aus der Acht mag er ſich dennoch wohl ziehen, ſo daß ihm mit der Acht kein ander ſeinen Leib nehmen mag; in ſein Recht aber kan er nicht kommen. Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 63.* Chil. König *d. tit.* von der Acht oder Verfeſtung. §. und die Verfeſtung.

Q. 13. Num quis bannitum impune occidere poſſit?

131 Denique hoc loco quæritur, *an quis bannitum impune occidere poſſit?* Quod affirmare videntur *Dd.* communiter, ponentes formulam banni etiam primi ſeu inferioris, der Unteracht, hancce:

132 Derowegen er in die Acht und Verfeſtung erkläret, aus dem Frieden in Unfrieden geſetzet, ſein Leib und Leben, wie eines Vogels in der Lufft, jederman gemein, und in denſelben Gerichten erlaubet wird, daß er ohne alle Straffe entleibet, und vom Leben möge zum Tode gebracht werden, und daß ſich niemand an ihme vergreiffen könne. Chil. König *in tr. bann. ſub tit.* Urthel und Erklärung der Acht. Matth. Coler. *P. 1. dec. 108. n. 2.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. ult. theſ. 4. lit. A.* Paul. Matth. Wehner. *in pract. obſerv.* verb. Acht. Zobel. *in addit ad gloſſ. Germ. art. 30.* verb. die auch Jahr und Tag. 2c. *lib. 1.* Landr. quibus adſtipulatur gloſſ. Germ. *in art. 71. n. 5 lib. 1.* Landr. ibi: in welcher Acht ſo er Jahr und Tag beharret, vertheilet man ihm ſein Leib und Guth. ex quibus verbis Zobel. *in addit. ibid.* infert, quod taliter bannitus vitæ & fortunarum ſuarum periculo ſubjaceat, ita, ut quilibet liberam poteſtatem habeat, ipſius vitæ pro libitu incommodandi, eamque vel penitus ipſi eripiendi, ubicunque locorum, & quandocunque libitum fuerit.

133 Sed abſque dubio *Doctores* hi omnes, ut pace ipſorum dixerim, aliquid humani paſſi fuere, confundentes ſcilicet bannum Imperiale & Statuum Imperii, cum banno hoc Saxonico, ad coërcendam fugitivorum reorum contumaciam adinvento; cui nec effectus banni Imperialis, de quo Andr. Gail. latiſſime in *l. 2. de pac. publ.* tractat, nec ejus natura & qualitas adaptari poteſt, ut nil unquam minus, ac formula prædicta, banno Saxonico con-

134 venire poſſit. Niſi quis hanc mentem ipſis affingere velit, ut ſcilicet cuivis poteſtatem occidendi bannitum, ope & auxilio magiſtratus ordinarii conceſſerint: quam tamen explicationem nec verba eorundem patiuntur, nec ipſimet hoc ſenſiſſe videntur; quamvis haud negem, verba gloſſ. *art. 71. n. 5. lib. 1.* Landr. (vertheilet man ihm ſein Leib und Guth) aliosque textus juris Sax. in quibus hæc ſanctio repetitur, de condemnatione & executione judiciali accipienda eſſe, quæ Doctores ad vindictam & executionem privatam ſiniſtre traxerunt.

135 Quo minus autem communi huic Dd. opinioni adſentiar, rationes, opinor, ſat prægnantes habeo; *primo* namque haud juris incogniti eſt, ſingulis nequaquam permittendum eſſe, quod per magiſtratum publice fieri debet, *l. non eſt ſingulis. 176. ff. de reg jur.* licet ergo concedatur, bannitum ultimum incurrere ſupplicium & pœnam magiſtratus; attamen ab homine privato nullatenus hæc illi infligenda erit: unde nec is, qui hominem noxium interficit, pœna caret, *l. divus. 5. ff. ad L. Pomp. de parric. l. 1. §. ult. ff. ad L. Corn. de ſic. l. ſi adulterium. 38. §. Imperator. 8. ff. ad L. Jul. de adult. l. Gracchus. 4. C. eod.*

136 *Secundo*, ſi bannitus ex eo ſolo, quod ſe banniri paſſus fuerit, ab ipſo magiſtratu mortis pœna affici nequit; multo minus privato cuipiam ipſum occidere concedendum erit. Atqui certiſſimum eſt, etiamſi bannitus capiatur, pœna tamen mortis plecti eum haud poſſe, antequam de crimine, ob quod in bannum declaratus eſt, convictus aut confeſſus fuerit: prout quotidie practicatur, & ſupra probatum *n. 103.* Chil. König *in tr. bannim. tit.* von der Acht oder Verveſtung. §. und die Verveſtung. quare nec privato cuipiam hæc poteſtas 137
tribuenda eſt; maxime cum per id adimetur defenſio & deductio innocentiæ, quæ nec bannito denegari debet, juxta tradita Matth. Col. *P. 1. dec. 108. n. 62. & ſeqq.* Chil. König *d. tit.* von der Acht oder Verveſtung. §. wer ſich nun alſo. 2c.

Tertio accedit quoque textus juris Saxon. *in* 138
art. 38. l. 1. Landr. verb. ſo daß ihm mit der Acht niemand ſeinen Leib nehmen mag. idemque dicit gloſſ. Germ. *in art. 24.* verb. man mag niemand. *lib. 3.* Landr. ibi: ſolches kömmet daher, daß die Acht niemand ſeinen Leib nehmen mag, es werde denn mit dem Richter und ſieben Männern über ihn erweiſet daß er die That, um welcher willen er iſt verfeſtet, worden gethan habe. 2c. Si ergo per bannum ipſum vita aut corpus non adimitur bannito, utique nec hic ab aliquo impune occidi poterit.

Quarto ſi bannitus jure a quopiam privato 139
occideretur, fieret hoc vel ob delictum commiſſum, vel ob contumaciam, propter quam bannitus fuit; at neutrum ſufficit ad excuſationem hujus facti: non illud, quia mortis pœna delinquenti non infligenda, antequam confeſſus aut convictus eſt, in tantum, ut nec tacita confeſſio, qualis ex contumacia fugitivi forſan oriri poteſt, ſufficiat ad condemnationem, *art. 22. Ord. crim. Car.* ubi Matth. Steph. Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 2. n. 26.* neque ob contumaciam bannitus morte puniri debet; quia tantum ſupplicium delictum contumaciæ non meretur, quippe alias etiam contumax in cauſa civili impune poſſet occidi: quod nemo unquam dixerit aut cogitaverit.

Quinto denique juris expediti eſt, quod in 140
bannum ſuperius declaratus perdat ſimul bona ſua, uti antea pluribus demonſtratum fuit ex *art. 38. l. 1.* Landr. Chil. König *in tr. bannim. tit.* von der Acht oder Verveſtung. §. und die Acht. Matth. Col. *P. 1. dec. 108. n. 50. & 51.* ex quo ſatis evincitur, bannitum, qua talem, mortis ſupplicio haud affici poſſe, quia de jure Saxonico, omnis pœna mortis actionem civilem & confiſcationem excludit, uti notiſſimum eſt, gloſſ. *art. 31. l. 1.* Landr. *art. 35. n 4. l. 2.* Landr. *Conſt El. 12. P. 4.* ubi Dan. Moll. & Reinh. Roſa. *n. 7.* Matth. Col. *d. dec. 108. n. 35.* Quod ſi ergo ſecundo ac ſuperiori banno notatus impune occidi nequit; multo minus primo ac ſimplici banno affectus jure necari poterit.

Quemadmodum etiam reſpond. Dn. Scab. gegen Sonnewitz 141
an Gerichtshalter: Habt ihr in den Gerichten ſelbiges Orts einen, von welchem eure Frage meldet, wegen ſeiner Verbrechung, auf geſprochenes Urthel und Recht, in die Acht würcklich erklären laſſen; ob nun wohl des geächtigten Leib hierdurch männiglichen in euren Gerichten erlaubet worden, 2c. So iſt doch ſolches anderſt nicht zu deuten, als daß die Gerichts-Unterthanen den Geächtigten *tanquam Confeſſum & Convictum*, wenn ſie in den Gerichten denſelben antreffen, zur Hafft zu bringen, und den Gerichten einzuantworten befugt ſeyn; ſelbthätiger Weiſe aber, und ohne Zuthun der Obrigkeit, (auf den Fall er auch gleich in die Ober-Acht erkläret worden,) ihn umzubringen, oder an ſeinem Leben ſich zu vergreiffen, iſt niemand berechtiget, V.R.W. *M. Aug. An. 1619.*

Digitized by Google

142 Quod ſi tamen ejusmodi caſus accidat, ut quis bannitum occiderit, jure hoc ſibi licuiſſe exiſtimans, quin talis a pœna homicidii ordinaria exemtus ſit, ac mitiori quodam ſupplicio plecti debeat,
143 non multum ambigo: cum & cauſa injuſta & beſtialis delinquentem a dolo excuſet, *l. igitur. 12. §. & generaliter. 3. ff. de lib. cauſ. l. inter omnes. 47. §. recte dictum eſt. 7. ff. de furt.* Nic. Reuſner. *l. 3. dec. 2.* Guid. Pap. *conſ. 31. n. 24.* Nic. Boër. *dec. 168. n. 11.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent. ult. §. q. 60. n. 22.* Aym. Grav. *conſ. 6. n. 89.* maxime quoad pœnam miti- 144
gandam, Ludolph. Schrad. *in miſcel. c. 16.* Jac. Schult. *in addit. ad Modeſt. Piſtor. P. 3. quæſt. 104. num. 8.*

QUÆSTIO CXLI.

An & quanto Tempore Delicta Præſcribantur?

SUMMARIA.

1. *Mors delinquentis extinguit delictum.*
2. *Noxiorum hæredes non tenentur.*
3. *Mors delinquentis non præjudicat confiſcationi bonorum.*
4. *Mulcta pecuniaria ab hæredibus delinquentis quando poſſit exigi?*
5. *In cadavera delinquentium quandoque animadvertitur.*
6. *Præſcriptio tollit delictum, n. 7.*
8. *Modo ſit præſcriptio vicennalis, n. 9. 10.*
11. *Quod & verum eſt in foro Saxonico, n. 13. 14. 15. 16.*
12. *In foro Saxon. habentur duæ ſpecies præſcriptionum in civilibus cauſis.*
17. *Sententia Scab. Lipſ.*
18. *Non minus inquiſitioni, atque accuſationi, ſpatio 20. annorum præſcribitur, n. 19. 20. 21. 22.*
23. *Sententia Scab. Lipſ.*
24. *Tempus præſcriptionis ignoranti currit in delictis, num. 25.*
26. *Quod & verum eſt in foro Sax.*
27. *Explicatio Conſt. Elect. 9. P. 2. n. 28.*
29. *Judex exceptionem præſcriptionis ex officio debet ſupplere, etiamſi crimen reus confeſſus fuerit, hancque exceptionem ipſemet non allegaverit, n. 31. 32. 33. 34. 35.*
30. *Præſcriptio vicennalis ipſo jure tollit obligationem ex delictis.*
36. *Obſervantia Scab. Lipſ.*
37. *Judex exceptiones a reo omiſſas non debet ſupplere; quando hoc fallit, n. 38. 39.*
40. *Adulterium tollitur præſcriptione quinquennali.*
41. *Etiam in foro Sax.*
42. *Sententia Scab. Lipſ.*
43. *In Electoratu tamen Saxon. præſcriptio quinquennalis reſtringitur ad ſimplex adulterium, n. 44. 45.*
46. *Stuprum & fornicatio præſcribuntur etiam quinquennii ſpatio.*
47. *Non etiam ſatisfactio pro ſtupro illato.*
48. *Reſponſum Scab. Lipſ.*
49. *Neque inceſtus, n. 50.*
51. *Reſponſa Scab. Lipſ.*
52. *Neque crimina enormia & excepta.*
53. *Ceſſat præſcriptio, quando accuſator ante vicennium effluxum querelam movet, vel magiſtratus inquirit.*
54. *Maxime ſi condemnatio ſubſequatur.*
55. *Aut ſi contra abſentem procedatur ad bannum.*
56. *Vel ſi reus aufugiat.*
57. *Sententia Scab. Lipſ.*
58. *Injuriæ verbales annali præſcriptione tolluntur.*
59. *Etiam in foro Sax.*
60. *Actio civilis ex delictis deſcendens durat ad annos 30.*
61. *Præſcriptio vicennalis in delictis currit de momento in momentum, etiam in foro Sax. n. 67. 68.*
62. *Jus Sax. præſcriptionibus ſemper diem addit, hoc eſt, ſex hebdomadas, n. 63.*
64. *Annus de jure Sax. perficitur ſpatio unius anni & ſex hebdomadarum, n. 65.*
66. *Quibus hodie adjiciuntur tres dies, ut annus in foro Sax ſit ſpatium unius anni, ſex ſeptimanarum & trium dierum.*
69. *Sententia Scab. Lipſ.*
70. *Pœna ordinaria an mitiganda ſit ex diuturnitate temporis? n. 71. 72.*
73. *Variæ diſtinctiones Dd. de hac quæſtione, n. 74. 75. 76. 77. 78.*
79. *Explicatio l. 25. ff. de pœn. n. 80. 81.*
82. *Sola temporis diuturnitas pœnam non mitigat.*
83. *Sententia Scab. Lipſ.*
84. *Niſi alia concurrant circumſtantia & quanam, n. 85.*
86. *Sententia Scab. Lipſ. n. 87.*

Tertia Cauſa pœnæ executionem impediens,
1 eſt Mors Delinquentis. Quæ non ſolum accuſationem & inquiſitionem impedit, ſed & delictum ipſum extinguit, *l. 6. ff. de publ. jud. l. 10. ff. ad SC. Turp. l. 26 ff. de pœn. l 3. §. ult. & l. 19. ff. de accuſat.* Caball. *reſol. cr. caſ. 189. n. 2.* & per mortem reus eximitur foro judicis, & efficitur de foro Dei, Sebaſt. Medic. *in tr. mors omnia ſolvit. P. 2. concl. 2.*
2 *& concl. 32.* Neque enim liberi & hæredes noxiorum tenentur, *l. 20. & l. 26 ff. de pœn.* neque alios, quam ſuos tenent pœnæ autores, *l. ſancimus. 22. C. de pœn.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 86. in pr.* Proſp. Farin. *in pract. crim. l. 1. tit. 1. q. 10. n 36. & ſeqq.*

3 Per id tamen nil præjudicatur confiſcationi bonorum, quæ ſi in delicto commiſſo locum habet, etiam poſt mortem delinquentis durat, ad hunc ſcil. effectum, ut contra hæredes ad confiſcationem bonorum, & fructuum inde perceptorum agi poſſit, Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 51. n. 14.* ubi Baj. *n. 32. & 33.* Andr. Tiraq. *ad l. ſi unquam. verb. revertatur. n. 241.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſ. c. 1. n. 79.* Claud. Batt. *pr. cr. reg. 126.* Sicuti nec hoc ef- 4
ficit, quo minus mulcta pecuniaria reo impoſita, defuncto poſtea illo, ab ejusdem hæredibus exigi queat, Gomez. *d. c. 1. n. 82.* quod & procedit, ſi lis cum defuncto ſit conteſtata, ſuper delicto civiliter intentato, *l. 26. ff. de oblig. & action. & l. 1. ff. de priv. delict.* Quin & in cadaver delinquentium mortuo- 5
rum quandoque animadverti poſſe, in hunc ſc. finem, ut ab ejusmodi delictis alii facilius abſtineant & deterreantur, tradunt Pet. Heig. *P. 2 q. 37. n. 32.*

Bald.

Bald. *in l. 2. C. qui teſt. fac. poſſ.* Par. de Put. *in tract. ſyndic.* verb. *mortuus. n. 1.* Matth. Berl. *P. 4. concl. 5. n. 99.* Joh. Ge. Gœdel. *in tr. de mag. & veneſ. l. 3. c. 11. n. 23.* Jac. Men. *de arbitr. jud. q. caſ. 244. n. 4. & ſeqq.*

6 Quæ omnia latius fuerunt pertractata *ſupra qu. 121.* quo lectorem benevolum remitto, & ad quartam Cauſam, executionem pœnæ impedientem, appropero, quæ eſt Præſcriptio Delicti; quæ non modo criminis pœnam, ſed & ipſum delictum, ac per conſequens accuſationem quoque & proceſſum criminalem tollit, juxta communem omnium *Doctorum* opinionem, de qua teſtantur Nic. Boër. *dec. 26. n. 5. & ſeqq.* Viv. *in commun. opin. lib. 1. v. accuſatio falſi.* Hippol. de Marſil. *conſ. 117. n. 40.* Proſp. Far. *in prax. cr. l. 1. tit. 1. q. 1. n. 68. & q. 10. n. 1.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 51. in pr.* Gigas *de crim. læſ. majeſt. lib. 1. tit. qualiter in crim. læſ. majeſt. proced. q. 14. & q. 29.* Burſat. *vol. 2. conſ.*
7 *225. n. 145.* Quam adeo veram exiſtimat Ancha. & Roch. de Curt. ut judex reum legituma præſcriptione tutum condemnans decapitari debeat, ſi ipſe eundem decapitari fecerit, *in c. fin. ext. de conſuet.* quos & refert & ſequitur Pariſ. *vol. 4. conſ. 196. n. 6.* & poſt eum Proſp. Far. *d. qu. 10. n. 2.*

8 Hinc conſtruo regulam: Quod per præſcriptionem vicennalem delictum extinguatur, reusque a pœna liberetur.

9 Sicuti namque actionibus civilibus certa præfinita ſunt tempora, intra quæ poſſunt inſtitui, *tit. Inſt. de perpet. & tempor. action. l. ſi pupilli. 6. §. ult. ff. de neg. geſt.* ita & in cauſis criminalibus certum conſtitutum eſt tempus, quo elapſo delictum extinguitur, ita, ut pœna ceſſet, & reus ulterius
10 conveniri nequeat. Quod tempus eſt 20. annorum, de quo ita reſcribunt Impp. Dioclet. & Maxim. *in l. querela. 12.* ibi: *querela falſi temporalibus præſcriptionibus non excluditur, niſi viginti annorum exceptione, ſicut cætera quoque fere crimina. C. ad L. Corn. de falſ.* qui textus regulam hanc luculenter probat, ut dubium prorſus non ſit, quin per vicennalem præſcriptionem delicta tam publica, quam privata tollantur, gloſſ. *in l. libellorum. §. fin.* & ibi Bart. *ff. de accuſ.* Salycet. *in l. qui de crimine. C. de accuſ.* Hipp. de Marſ. *in pract. §. conſt. n. 80.* Pract. Conr. *tit. de inquiſ. n. 36.* Æg. Boſſ. *in tit. de accuſ. n. 32.* Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 1. n. 68. & qu. 10. n. 1.* Lud. Carer. *in pract. crim. tr. de homic. §. excuſatur. 28. n. 1.* Balb. *in tr. de præſcr. 4. P. 4. P. princip. q. 2. in pr.* Gandin. *de maleſ. tit. qui accuſ. poſſ. vel non. n. 28.* Ant. Gomez. *tom. 3 var. reſ. c. 1. n. 5. & 6.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 7. lit. D.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 51.*

11 Idque de jure civili communi expeditum eſt;

Q. 1. Quanto temporis ſpatio in foro Sax. delicta præſcribantur?

at in foro Sax. hæc regula omni dubio non caret. Siquidem jus Saxonicum duas ſolummodo præſcriptionum ſpecies agnoſcit. *Unam* ſcilicet anni & diei, hoc eſt, ſex hebdomadarum, in rebus mobilibus, Landr. *l. 1. art. 28.* Weichb. *art. 4.* ubi gloſſ.
12 *n. 4.* *Alteram* vero 31. annorum & diei, hoc eſt, ſex hebdomadarum, in rebus immobilibus, juribus incorporalibus, & ſervitutibus, *art. 29. lib. 1.* Landr. gloſſ. *art. 20.* Weichb. *n. 4.* Petr. Heig. *lib. 1. q. 16. n. 11. & 12.* Chriſtoph. Zobel. *P. 2. differ. 2. n. 3.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 7. lit. D.* Aut. *conſult. Conſt. Sax. tom. 1. P. 5. q. 22. & tom. 2. q. 5.* Lud. Fachſ. *diff. 11. poſt. pr.* Mod. Piſt. *P. 1. q. 36.* Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de uſucap. n. 7. in med. verſ. Saxones duas tantum ſpecies.* Matth. Coler. *de proc. execut. P. 1. c. 3. n. 30. & P. 1. dec. 20. n. 3.* Dan. Moll. *l. 2. ſemeſt. c. 6. n. 5.* Henning. Goden. *conſ. 39. n. 56.* Schurff. *l. 1. conſ. 69. n. 7. & ſeq. & l. 2. conſ. 84.* quibus conſequens eſt, harum præſcriptionum alterutra criminibus quoque præſcribi, & cum præſcriptio 31. annorum & diei ad jura incorporalia referatur, utique & huic præſcriptioni delicta in foro Saxonico ſuppoſita erunt.

Verum hæ præſcriptiones Sax. in cauſis tan- 13
tummodo civilibus receptæ fuere, ac proinde ad cauſas criminales haudquaquam extendi debent, in quibus diſpoſitioni potius juris communis in foro etiam Sax. ſtandum erit, Aut. *conſult. Conſt. Sax. P. 4. q. 1. per tot.* Petr. Heig. *dict. qu. 16. n. 51.* Petr. Theod. *d. diſp. 10. th. 7. lit. D.*

Tum quod vicennalis præſcriptio delictorum 14
nullibi in jure Saxon. diſerte abrogata vel correcta reperiatur: quare haud immerito quoque eidem in foro Sax. vis & effectus eſt tribuendus; præſertim, cum & in caſibus a jure Sax. non expreſſis, recurrendum ſit ad diſpoſitionem juris communis, ut tradit gloſſ. *fin. art. 36. n. 13. lib. 2.* Landr. & gloſſ. *art. 44. l. 3.* Landr. Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſtor. P. 4. qu. 133. n. 19.*

Tum quod non præſumendum, hiſce duabus 15
ſpeciebus totam præſcriptionum obſervationem, tantis vigiliis excogitatam, Saxoniæ legiſlatorem evertere voluiſſe, ut in ſimili dicit Imper. in *l. 35. in pr. C. de inoff. teſtam.* Petr. Heig. *P. 1. q. 16. n. 47.*

Tum quod potius hæ præſcriptiones, quæ 16
longiores erant, diſpoſitione juris ſtatutarii coarctatæ & contractæ, quam illæ, quæ breviores ſunt, ampliatæ & prorogatæ cenſeri debeant, *arg. l. ſicut. 3. verſ. hæ autem. l. omnes. 4. in pr. C. de præſcript. 30. vel 40. annor.* Petr. Heig. *d. l.* Petr. Theod. *d. diſp. 10. th. 7. lit. D.*

Veluti etiam quotidie ita pronunciare ſolent Dn. Scabini, ut 17
patet ex eorundem reſponſo dato ad requiſ. Quæſt. in Wieſenburg: So mag nunmehr, geſtalten Sachen nach, wegen der von dem Gefangenen ſelbſt angeführten *Præſcription* und Verjährung der zwantzig Jahr, weil dieſelben nach gemeinem Wahn der Rechts-Lehrer, ſo über die Sächſ. Rechte *commentiret* und geſchrieben, nicht aufgehoben, ſondern im Gebrauch und Ubung nochmahls gehalten wird; wider ihn den Gefangenen, über das allbereit erlittene Gefängniß, ferner nichts fürgenommen werden; und wird demnach derſelbe, iedoch, wenn er zuvor die, ſieder ſeiner gefänglichen Einziehung, aufgewendete Unkoſten erſtattet, der Hafft auf einen gewöhnlichen Urpheden billig entlediget, V. R. W. *M. Oct. A. 1619.*

Hæcque regula *ampliatur primo*, ut locum 18
habeat non ſolum, quando judex procedit ad querelam ſeu partis accuſationem & inſtantiam, ſed etiam, quando ex officio inquirit. Tanto enim 19
tempore, videlicet viginti annorum ſpatio, non tantum accuſandi jus, ſed etiam inquirendi ac judicis officium præſcribi, communiter tenent *Dd.* Æg. Boſſ. *in tit. de accuſ. n. 32.* Gigas *de crim. læſ. majeſt. lib. 1. tit. qualiter in crim. læſ. majeſt. procedat. q. 14. in pr.* Pract. Conrad. *tit. de inquiſit. n. 36.* Proſp. Far. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. quæſt. 10. n. 3.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. quæſt. 51. verſ. & hac.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 7. lit. D.* Nic. Boër. *dec. 26. n. 1.* Vivius *l. 5. com. opin. verſ. accuſatio falſi. in fin.* Joh. Schneidw. *in tit. Inſt. de uſucap. ſub rubr. de ſpecieb. præſc. n. 45.* Andr. Gail. *l. 1. de pace publ. c. 20. n. 33.* ubi allegat etiam Bartol. & Salyc. *in l. querela. C. ad L. Corn. de falſ.*

Q. 2. Num & inquiſitio tollatur præſcriptione vicennali?

Digitized by Google

20 *Tum* quod omnes exceptiones, quæ accuſatoribus opponi poſſunt, etiam contra judicem ipſum inquirentem locum habeant, Hippol. de Marſil. *ſing.* 524. Ang. Aretin. *de maleſ.* verb. *ejus bona. n. 23.* Nic. Boër. *dec. 26. n. 2. & ſeqq.* Ant. Teſſaur. *dec. 208. n. 1.* Joh. Gœdd. *ad l. 131. §. 1. n. 10. & ſeqq. ff. de verb. ſignif.*

21 *Tum* quod inquiſitio ſucceſſerit loco accuſationis, *c. qualiter & quando. 17. X. de accuſat. l. divus. 3. ff. de cuſtod. & exhib. reor. l. reſcripto. 6. §. ſi quis accuſatorem. ff. de muner. & honor. l. 2. C. de abolit. & l. filiusfam. 8. §. veterani. ff. de procurat.* quare ſicut jus accuſandi tollitur præſcriptione viginti annorum; ita quoque pari tempore præſcribitur inquiſitioni, quæ ejus loco ſucceſſit. Alias enim per indirectum concederetur, quod directe eſt prohibitum, contra *l. fin. C. de uſ. rei jud. & l. ex duob. 27. ff. de negot. geſt.*

22 *Tum* quod judex inquirens fungatur partibus accuſatoris: ut enim cuilibet de populo ob publicum crimen commiſſum, adverſus reum delinquentem publica accuſatio jure eſt permiſſa, ſaltem publicæ utilitatis cauſa, quaſi proprie ſit injuria reipublicæ illata, §. *publica. Inſt. de publ. jud. l. 3. ff. eod. tit. l. 8.* ubi Bart. *ff. de accuſ. l. locatio. 9. §. quod illicite. 5. ff. de publ. & vectig. l. quamvis adulterii. 30. C. ad L. Jul. de adult. l. L. Corn. 9. §. ult. ff. ad L. Corn. de falſ. l. qui cœtu. 5. §. ult. & l. qui dolo. 10. ff. ad L. Jul. de vi publ.* Tib. Decian. *in tr. crim. l. 5. c. 3.* ita & inquiſitio magiſtratui eſt conceſſa, quam is exercendo vice accuſatoris fungitur. Proinde ſicut poſt annos viginti accuſator non audiendus; ita nec judex ex officio inquirens, tanto temporis ſpatio elapſo, admitti debet.

23 *Quam ſentent. etiam in pronunciando ſequuntur Dn. Scabini, ita reſpondentes Quæſt. Grimmenſi:* Ob wohl *Inquiſit* etlicher begangenen Deuben halber in Verdacht gezogen, die bey euch gerüget worden; Dieweil aber dennoch aus ſeiner auf die *Inquiſitional-Articul* gethanen Antwort zu befinden, daß ſolche gerügte Deuben mehrentheils vor etlichen zwantzig Jahren geſchehen, etliche aber er nicht geſtanden; auch derhalben wider ihn keine gewiſſe *Indicia* angegeben worden. ꝛc. So mag er auch, von wegen derer vor zwantzig Jahren begangenen und bekannten Deuben, weil derſelben Straffe nunmehr verjahret; nicht geſtraffet werden. ꝛc. V. R. W. *M. April. An. 1609.*

Pariter reſpondimus Johan. Georgio a Zehmen, *M. Julio An. 1619.*

It. Nach Zwickau an Richter und Schöppen zu Chriſtgrun: Belangende die wider *N. N.* ausgegoſſene *Injurien*, weil ſolche Verbrechung, Innhalt der *Inquiſitional-Articul*, allbereit faſt vor drey Jahren verübet worden. So iſt dieſelbe durch Verjahrung erloſchen und aufgehoben; und *Inquiſit* mag derowegen mit Straffe nicht beleget werden, V. R. W. *M. Jun. An. 1634.*

24 *Qu. 3. An tempus præſcriptionis in delictis currat ignoranti?*

Ampliat. ſecundo hæc regula, in delictis non manifeſte, ſed occulte perpetratis; quare, licet judex, vel alius, cui accuſandi poteſtas competit, delictum ob ignorantiam vindicare non potuerit, nihilominus tamen præſcriptionis tempus, quod hoc in caſu eſt continuum, Teſſaur. *dec. 208. in fin.* etiam ignoranti currit, ita ut poſt effluxum tempus legitimum, amplius de crimine quæri non

25 poſſit. Neque enim tempus vicennii a die ſcientiæ accuſatoris vel judicis, ſed commiſſi delicti currere incipit, Salycet. *in l. fin. C. de dolo.* Ægid. Boſſ. *in tit. quomodo procedat. per act. in delict. n. 22. & 24.* Hippolyt. de Marſil. *in pract. crim. §. fin. n. 85.* Petr. Theod. *d. diſp. 10. th. 7. lit. D.* Proſp. Farin. *d. q. 10. n. 12.* Gigas *de crim. læſ. maj. tit. qualiter in crim. læſ. maj. prot. qu. 14. in pr.* Nell. *de bannit. in 2. part. prim. temp. q. 3.*

Idemque etiam in terris Electoratus Sax. procedit, ubi diverſum nullibi reperitur diſpoſitum; 26 licet namque *Conſt. Elect. 9. P. 2.* poſt 31. demum annos, reſtitutionem contra præſcriptionem ex juſta ignorantia, dari prohibeat: unde ſequi videtur, contra præſcriptionem temporis brevioris (qualis etiam eſt præſcriptio vicennalis) reſtitutionem competere prætendenti ignorantiam, prout infert Dan. Moller. *ad d. Conſt. Elect. 9. P. 2. n. 1. v. ſecus tamen.* & Matth. Berlich. *P. 2. concl. 10. n. 11.* Attamen conſtitutio ea ad cauſas civiles reſtringenda eſt, in quibus duplex tantummodo datur in 27 foro Saxon. præſcriptio, nempe annalis, & 30. annorum anni & diei, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de uſuc. n. 7. in med. v. Saxones duas tantum ſpecies. &c.* Dan. Moll. *l. 2. ſemeſt. 6. n. 5.* Matth. Coler. *de proc. exec. P. 1. c. 3. n. 30. & P. 1. dec. 20. n. 3.* quarum poſtrema ſolum ignoranti currit, & reſtitutionem non admittit, uti ex contextu *d. Conſt. 9. P. 2.* apparet, & imprimis ex *verbis:* daß der Güter eigenthümliche Gerechtigkeit nicht ewig ungewiß, und 28 des Zancks und Haders ein Ende ſey. unde ad præſcriptionem vicennalem in cauſis criminalibus nil inferendum, quippe in quibus ratio conſtitutionis ceſſat, maxime cum conſtitutiones ſtatutariæ ſtricte ſint accipiendæ, ita, ut, quantum fieri poteſt, jus commune minus corrigatur, Andr. Tiraqu. *de leg. connub. gl. 2. n. 23. poſt pr.* Jac. Schult. *in pract. q. 65. n. 32. & ſeqq. l. 2.*

Q. 4. Num judex ſupplere debeat exceptionem præſcriptionis, etiamſi reus eam non allegaverit?

Ampl. tertio in delictis notoriis, & per delinquentem confeſſatis, non oppoſita exceptione 29 præſcriptionis, ita, ut, licet reus fuerit confeſſus delictum, attamen ſi ex actis appareat, punitionem eſſe præſcriptam, iſta confeſſio non noceat confitenti, Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 10. n. 14.* Hipp. de Marſ. *in pract. crim. §. poſtquam. n. 10. & in l. fin. n. 2. ff. de juriſd. omn. jud. & in l. 1. n. 69. ff. de quæſt.* Pariſ. *vol. 4. conſ. 169. n. 4.* Gigas *de crim. læſ. maj. l. 2. tit. quomod. & per quos crim. læſ. maj. probat. q. 1. n. 15.* Joſ. Maſcard. *de probat. l. 1. concl. 357. n. 15. & concl. 351. n. 5.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 7. lit. D.* Bald. *in c. fin. col. pen. verſ. pone, quod maleſ. de off. deleg.* ubi dicit, quod, ſi maleficium eſt notorium, tamen lapſum ſit tempus datum ad inquirendum ex forma ſtatuti, & poſtea reus confiteatur maleficium, non poterit ex hac ſua confeſſione condemnari; quia confitetur id, de quo contra eum non eſt actio, *l. confeſſionibus. 13. ff. de interrog. act.*

Tum quod præſcriptio vicennalis ipſo jure 30 tollat obligationem ex delictis, ac parum referat, an reus jam fuerit punitus, an vero præſcriptio vicennalis intervenerit; quia ſatisfactio criminis & præſcriptio pari paſſu ambulant, *l. 17. §. 6. ff. de injur.* Nic. Boër. *dec. 26. n. 18.* Marſil. *conſil. 40. n. 21. 22. & 23.*

Tum quod judex ex officio pro rei defenſione laborare, & defectum partis ſupplere debeat, 31 *l. ſi non. 19. ff. de pœn. & l. 1. ff. de quæſt.* Auth. *qui ſemel. C. quomod. & quand. judex.* Panormit. *in c. veniens. n. 19. de accuſat.* quippe cum publice interſit, innocentes defendi, *l. ſervum. 23. §. publice ff. de procur.* & tutius ſit, nocentem abſolvere, quam innocentem condemnare, *l. abſentem. 5. ff. de pœn.*

Tum quod in criminalibus facilius defenſiones & exceptiones admittantur, tam a judice, quam 32

ab

ab aliis extraneis, *arg. l. 18. §. 9. ff. de quæſt. l. 6. ff. de appellat. l. 5. C. de injur. & l. 12. C. ad L. Corn. de falſ.* Matth. Weſenb. *in argum. C. de except. n. 8. & P. 1. conſ. 22. n. 7.* Joh. Gœdd. *ad l. aliud fraus eſt. 131. §. inter mulctam. 1. ff. de verb. ſignif. n. 10. verſ. nam adhuc.* Matth. Berlich. *P. 1. concl. 41. num. 10.*

33 *Tum* ob manifeſtam *Conſt. Elect. 25. P. 1.* ibi: Hierinnen iſt man auch einig, ungeachtet, daß dieſe *Quæſtion* weitläufftig *diſputiret* wird, daß die *Præſcriptio*, da ſie *manifeſte* bewieſen, oder der Richter deſſen aus den Acten gewiß ſeyn könte, erkannt, und *ex officio ſuppliret* werde, wenn gleich die Partheyen ſich in den Acten darauf nicht bezogen, dabey wir es bleiben laſſen. unde manifeſtum redditur, quod, licet alibi de hac ſententia controverti poſſet, in terris tamen Electoratus Saxon. dubium non ſit, quin judex exceptionem præſcriptionis ex officio ſupplere debeat, etiamſi a reo non fuerit oppoſita; non ſolum enim hoc ipſum judicis arbitrio relinquitur, uti quis forſan ex *rubr. d. Conſt.* (ob der Richter über die *Præſcription*, ſo ex *Actis* dargethan, könne *ex officio* erkennen.) colligere poſſet: quippe quæ de eo tantum loquitur, quid facere judex
34 queat, non quid facere teneatur; Sed & hoc facere ratione officii ipſi incumbit, uti ſatis apparet ex verbis conſtitutionis, dum non dicit, daß ſie erkannt werden mögen: ſed ita dicit, man iſt des einig, daß ſie erkannt, und *ex Officio ſuppliret* werde. qua formula loquendi ſolemus uti nos Germani, ſignificare volentes, quid habita deliberatione concluſum ſit, ut fiat, Dan. Moller. *ad d. Conſt. Elect. 25. n. 4. P. 1.*

35 Neque ad cauſas civiles prædictam *Conſt. Elect.* reſtringere licet; ſiquidem generaliter loquitur, & nulla inter criminales & civiles cauſas facta differentia, generaliter exceptionem præſcriptionis, ubi de illa ex actis liquido conſtat, ex officio per judicem ſuppleri jubet, Dan. Moll. *d. l. n. 5.* ubi & Reinhard. Roſa.

36 *Ac juxta hanc ſententiam non modo quotidie in Elect. Sax. Scabinatu reſpondemus; ſed & ſecundum eam tanquam humaniorem & pro defenſione rei laborantem, in Dicaſterio Jenenſi pronunciari ſolere,* teſtatur Virgil. Pingitz. *quæſt. Sax. 57. n. 14. & ſeqq.*

37 Cui nil quicquam refragatur, quod judex exceptiones a reo omiſſas non debeat ſupplere, *l. un.* ubi Dd. *C. ut quæ deſunt advoc.* Etſi enim hoc regulariter concedatur, ſecus tamen res ſe habet in exceptionibus, quæ favorem & defenſio-
38 nem rei concernunt; quippe ubi de innocentia ac defenſione alicujus probanda agitur, multa permittuntur, quæ alias non permitterentur, Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. ſi quis ultro. in pr. & n. 98. & ſeqq. ff. de quæſt. & in pract. crim. §. opportune. n. 7. & ſeq. & ſingul. 59.* Andr. Gail. *l. 1. de pace publ. c. 16. n. 22.* Dan. Moller. *ad Conſt. Elect. 16. n.*
39 *33. P. 1.* Andr. Rauchb. *P. 2. q. 3. n. 18.* Præterea & innocentes abſolvi publice intereſt; at quæ publicam cauſam attingunt, judex ex officio ſupplere debet, Bartol. & Dd. *in l. 4. §. petit. ff. de damn. infect.* Panormit. *in c. ſi conſtiterit. n. 15. ff. de accuſat.* quin, etſi de jure communi de hoc controverti adhuc poſſet; attamen quin in foro Saxonico res expedita ſit, ambigendum non eſt, propter dictam *Conſt. Elect. 25. P. 1.*

40 Econtra *limitatur etiam quandoque hæc regula:* ac *primo* quidem in delicto adulterii, cujus accuſatio vel inquiſitio per 20. annos non durat, ſed præſcriptione quinquennii, & ita breviori tempore tollitur, *l. miles, 11. §. adulterii. 4. l. maritus. 29. §. 5. 6. & 7. ff. ad L. Jul. de adult. l. adulter. 5. l. 28. C. eod tit. l. 1. §. accuſationem. 10. ff. ad SCtum Turpill.* Angel. Aret. *in tract. malef.* verb. *che hai adulterato. n. 49.* Nic. Boër. *dec. 26. n. 12. & ſeq.* Franc. Balb. *in tr. de præſcript. P. 4. pr. q. 2. n. 9.* Ludov. Gilhauſ. *in arbor. judic. crim. c. 2. tit. de adult. 18. n. 25.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. adulterium. n. 20.* Joh. Zang. *in tract. de except. P. 3. c. 10. n. 213.* Joh. Schneidw. *in tit. Inſt. de uſucap. ſub rubr. de ſpecieb. præſcript. n. 49.*

Q. 5. Quanto temporis ſpacio præſcribatur adulterium?

Quam præſcriptionem quinquennii in crimine adulterii, ad forum etiam Saxonicum trahunt Interpp. unanimiter fere omnes, Virg. Pingitz. *qu. Sax. 57. n. 12.* Aut. *conſult. Conſt. Sax. tom. 1. P. 4. q. 1. & tom. 2. P. 4. q. 26. n. 1. & ſeq.* Joach. a Beuſt. *in l. admonendi. 31. ff. de jurejur. num. 870.* Matth. Berlich. *P. 4. concl. 27. n. 21.* Matth. Coler. (ubi ita communiter pronunciari, teſtatur,) *P. 1. dec. 176. n. 39.* vid. ſupra *P. 2. q. 59.* ita ut non modo ſimplici, ſed & duplicato adulterio, quinquennio intra Electoratum Saxon. præſcribatur, *d. q. 59.* 41

Prout etiam reſpondimus ad requiſ. Ge. a Döbſchitz: Ob wol *N. N.* Eheweib geſtanden und bekannt, daß ſie mit *N. N.* einem Ehemanne geehebruchet, und Ober-Hurerey begangen: Dieweil ſie aber dennoch darneben berichtet, daß ſolches allbereit vor 14. Jahren geſchehen, ſo iſt ſelbige Verbrechung nunmehr durch die Verjährung aufgehoben; und mag demnach gedachte *Inquiſitin* mit einiger Straffe nicht beleget werden, V. R. W. *M. Oct. An. 1630.* 42

Quamvis autem in terris Electoratus Saxon. 43
præſcriptionem hanc quinquennii in crimine adulterii abroget *Conſt. Elect. 19. §. ult. P. 4.* in verb. ſondern berührte Lebens-Straffe ohne einige Gnade oder Nachlaſſung vollnſtrecket werden, auch die Verjahrung der 5. Jahr, darauf unſere Schöppenſtühle in dem Laſter des Ehebruchs geſprochen, forthin nicht Statt haben ſoll. ꝛc. attamen ad duplicatum ſolummodo adulterium conſtitutio hæc derogatoria ac correctoria reſtringenda eſt, uti probavi *ſupra P. 2. q. 59. n. 21.* ſicuti etiam ſanctionem illam Electoralem de publico tantummodo adulterio, vulgo von Oberhurerey, rectiſſime accipiunt Joh. Zanger. *in tract. de except. P. 3. c. 10. n. 215.* Matth. Berlich. *P. 4. concl. 27. n. 123.* Petr.
Heig. *P. 1. q. 16. n. 54.* Neque mentem aliam 44
Illuſtriſſimi Conſtituentis fuiſſe, ſatis evincitur ex verb. *§. præcedentis. d. Conſt. 19.* wenn aber ein Ehemann mit eines andern Eheweibe die Ehe gebrochen. junct. verb. *§. ult.* wollen auch, daß in dieſem Fall. & poſtea: auch die Verjährung. quæ haud obſcure de adulterio duplicato loquuntur.

Stante interim, quod ſimplex adulterium a marito vel uxore cum perſona ſoluta commiſſum, diſpoſitione juris communis, ita, ut etiamnum hodie in terris Electoratus Saxon. illud quinquennii præſcriptione tollatur, & ſic jus commune per dictam ſanctionem Electoralem minus corrigatur: prout pluribus demonſtratum ac probatum fuit, ſubjectis ſententiis Scabin. Lipſ. *ſupra P. 2. qu. 59. n. 21. & ſeqq.* 45

Secundo limitatur hæc regula in ſtupro, fornicatione, aliiſque delictis carnis, quæ a lege Julia de adulteriis puniuntur; quæ crimina æque ac ipſum adulterium præſcriptione quinquennii tolluntur, *l. 5. & l. 28. C. ad L. Jul. de adult. l. miles. 11. §. adulterii. 4. & l. marit. 29. §. 6. ff. ad L. Jul. de adult.* 46

Q. 6. Stuprum, & fornicatio, quanto tempore præſcribantur?

Joh. Zanger. *in tr. de exc. P. 3. c. 10. n. 213.* Johan. Schneidw. *in tit. Inſt. de uſucap ſub rubr. quot ſint ſpecies præſcript. n. 49.* Matth. Weſenb. *in parat. ff ad L. Jul. de adult. n. 18.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 6. th. 3. lit. G.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 10. n. 15.*

47 Quod tamen cum mica ſalis accipi debet; *primo* ut locum habeat ſolum quoad pœnam legis Juliæ, fornicatori vel ſtupratori infligendam; non etiam quoad intereſſe partis, & actionem civilem, qua ſatisfactio pro ſtupro illato petitur: hæc enim, perinde ut reliquæ actiones civiles, 30. annos, annum & diem durat; nam quatenus ſatisfactionem injuriæ illatæ reſpicit, favorabilis eſt, adeoque & longius durare poteſt, Mod. Piſtor. *P. 3. q. 127. n. 18. in fin.* ubi, in Scabinatu ſuo tempore ita reſponſum fuiſſe meminit.

48 *Veluti etiam nos ita pronunciavimus verſus Voigtsbergam, M. Febr. A. 1613.*

49 *Secundo* fallit hæc limitatio in crimine inceſtus: quod indifferenter, ſive inter aſcendentes & deſcendentes, ſive etiam inter collaterales, conſanguineos vel affines commiſſum fuerit, non niſi vicennali præſcriptione tollitur. Neque quinquennii præſcriptio in eo locum habet, *l. vim paſſam. 39. §. præſcript. 5. ff. ad L. Jul. de adult.*

50 Quin nec refert, an inceſtus adulterii crimen ſibi conjunctum habeat, nec ne, *d. l. 39. §. 5. ff. ad L. Jul. de adult.* Thoming. *deciſ. 39. n. 9.* Dan. Moll. *ad Conſt. Elect. 23. n. 7. P. 4.* Matth. Berlich. *P. 4. concl. 35. n. 48.* Nic. Boër. *deciſ. 26. n. 12.*

51 *Prout reſpond. Scab. ad conſultat. Præfecti Rochlic. M. Aug. A. 1598.*
It. Quæſt. in Grünhain, *M. Oct. A. 1601.*
Quæſt. in Auguſtusburg, *M. Oct. A. 1630.*

52 *Tertio limit.* in criminibus exceptis & enormibus; veluti hæreſeos, apoſtaſias, *l. 2. & l. apoſtatarum. 4. C. de apoſtat.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent. §. ult. q. 78. n. 4.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 61. n. 49.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 5. th. 9. lit. H.* parricidii, *l. fin. ff. ad L. Pompej. de parricid.* aſſaſſinii, falſæ monetæ, & partus ſuppoſiti, *l. qui falſam. 19. §. 1. ff. ad L. Corn. de falſ.* quæ aliaque crimina enormia vicennali præſcriptione neutiquam tolluntur, ſed in perpetuum durant, Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. q. 10. n. 29. & 30. &* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 7. lit. D.* Hippol. de Marſil. *in l. qui falſam. §. 1 ff. ad L. Corn. de falſ. n. 1. & ſeqq.* Lud. Carer. *in pract. tr. de homic. §. 28. n. 7.*

Q. 7. Quanam præſcriptione tollantur crimina excepta enormia?

53 *Quarto limit. hac regula*, ut non procedat, quando ante præſcriptionem completam, vel accuſator querelam ſeu libellum accuſationis porrexiſſet, vel magiſtratus ex officio inquiſitionem formaſſet; tunc enim dicitur interrupta præſcriptio in criminalibus. Proinde licet reus per integros 20. annos in fuga perſeveret; attamen ſi poſtea capiatur, puniri poteſt, Proſp. Farin. *d. q. 10. n. 28.*

54 Quod multo magis procedit, quando præſcriptio eſt interrupta per condemnationem: nam tunc nullo unquam tempore delictum, in quo ſecuta eſt condemnatio, præſcribitur, ſed quandocunque condemnatus ad manus magiſtratus devenerit, ſententia condemnatoria executioni eſt mandanda, Far. *dict. loc. tum* quia ſententia condemnationis fuit conditionalis, ut ſcilicet puniatur reus, ſi capiatur. Quare tempus non videtur currere, niſi a die impletæ conditionis, & a tempore, quo venit in poteſtatem magiſtratus; *tum* quia cum condemnatus ſemper aufugerit & ſteterit abſens, non potuit talis ſententia contra ipſum dari executioni, & ideo non valenti agere non currit præſcriptio, Bald. *in l. data opera. n. 57. v. ſed pone. C. qui accuſ. non poſſ.* Foll. *in pract.* verb. *captis. n. 7.*

Idemque juris obtinet, quando quis homicidium commiſit & aufugit, contraque eum inſtituta fuit accuſatio, & quia citatus non comparuit, propter contumaciam fuit proſcriptus, iſt in die Acht erkläret. reverſus namque poſt 20. annos, non poterit ſe tueri hac præſcriptione, quum accuſatio ſtatim poſt delictum commiſſum fuerit inſtituta, Joh. Schneidw. *in tit. Inſt. de uſucap. ſub rubr. quot ſunt ſpecies præſcr. n. 46.* 55

Q. 8. Num reo abſente & in fuga perſeverante currat præſcriptio?

Quin etſi magiſtratus, durante adhuc vicennio, inquiſitionem non formaſſet, nec reum fugitivum in bannum declaraſſet, eo præterlapſo reum nihilominus condemnari poſſe, dixerim; ſiquidem per magiſtratum non ſtetit, quod inquiſitio non fuerit formata, nec reus condemnatus; ſed ipſius culpa & fuga moram invexit, quæ a pœna ipſum neutiquam liberare poteſt. Aliter enim ſi diceretur, abſentibus occaſio præberetur liberrima pœnam effugiendi. 56

In h. m. reſpondimus Henr. a Schleinitz in Sathan: Ob nun wohl nach Gelegenheit dieſes Falls, weil die Verbrechung alſobald offenbahr worden, und man ſeiner in der Flucht nicht mächtig ſeyn können, er ſich mit der Verjährung nicht zu behelffen. *x. M. Febr. An. 1630.* 57

Quinto limit. hac regula in injuriis verbalibus; quæ annali præſcriptione tolluntur, earumque nomine, anno præterlapſo, nulla amplius actio competit injuriato, *l. ſi non convicii. C. de injur.* Joh. Schneidw. *in tit. Inſt. de uſucap. ſub rubr. quot ſunt ſpecies reſcript. n. 47. & 48.* Matth. Weſenb. *in par. ff. de injur. n. 13.* Joh. Harpp. *in §. hac actio. 12. Inſt. de injur. n. 3.* Hier. Schurff. *cent. 1. conſil. 12. n. 1. & ſeq. & conſil. 61. n. 1. & ſeq.* Andr. Gail. *lib. 1. obſerv. 64. n. 5.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. injuria. n. 9.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 6. n. 15.* 58

Quod nec aliter obtinet in foro Sax. Chriſt. Zobel. *in gloſſ. Lat. ad text. Germ. art 31. l. 3.* Landr. *lit. D. verſ. nam actiones. & P. 4. diff. 7. n. 30.* Reinhard. *P. 4. diff. 16.* Matth. Coler. *P. 1. dec. 128. n. 2.* Andr. Rauchb. *P. 1. q. 48. n. 11.* Chil. König *in proc. c. 58. n. 3.* qua de re clara extat ſanctio in *Conſt. Elect. 46. P. 4. in pr.* dieweil die Rechte ordnen und ſetzen, daß die wörtlichen Injurien in Jahres-Friſt præſcribiret werden, ſo laſſen wir es auch darbey bleiben. adeoque in foro Saxonico actioni injuriarum præſcribitur anno civili, neque hic ratio habenda eſt anni Sax. qui continet integrum annum, ſex ſeptimanas & tres dies: prout probavi ſupra *part. 2. n. 97. n. 59.* quamvis aliter ſentiat König *in proc. c. 59. n. 3. & 4.* Joach. a Beuſt. *in l. 9. §. ſi is, qui. n. 11. & 12. de jurejur.* Auth. *conſult. Conſt. Sax. tom. 2. P 4. q. 62. n. 2.* 59

Sexto denique limit. hac regula in actionibus civilibus ex delictis deſcendentibus; licet namque criminalis actio vel inquiſitio & pœna, præſcribantur 20. annorum ſpatio; attamen omnes actiones civiles, quæ ex crimine deſcendunt, durant usque ad 30. annos, ſecundum communem *Dd.* opinionem, quam refert & ſequitur Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 51. verſ. & hac quidem. concl.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. q. 10. n. 34.* Ægid. Boſſ. *in pract. tit. quomodo procedat. per action. in delict. n. 20.* ubi hanc limitationem ampliat, procedere nedum, quando tractatur de agendo contra eandem 60

dem

dem perſonam & delinquentem; ſed etiam, quando quis vellet civiliter experiri contra unum ad privationem bonorum, in caſu, in quo prius criminaliter erat agendum contra delinquentem, juxta *l. 1. C. ubi cauſ. fiſc.* Alexand. *vol. 5. conſil. 172.*

61 Cæterum quæritur hic PRIMO: *an præſcriptio vicennalis* (qua crimina etiam in foro Saxonico tolli, antea dictum fuit) *de momento in momentum currat, ita, ut a die atque momento criminis perpetrati vicennio præciſe præterlapſo, tam accuſatio, quam inquiſitio ſit ſublata, adeo, ut nec ſeptimana, aut die prima ſubſequentis anni viceſimi primi, adverſus delinquentem experiri liceat?*

Q. 3. An Præſcriptio vicennalis in foro Saxonico de momento in momentum currat?

62 Rationem dubitandi præbet diſpoſitio juris Saxon. quæ præſcriptionibus certorum annorum ſemper diem, hoc eſt, ſex hebdomadas addit; ita namque in rebus mobilibus præſcriptio annalis eſt unius anni atque diei, hoc eſt, ſex hebdomadarum, ein Jahr und 6. Wochen, Landr. *l. 1. art. 28.* Weichb. *art. 4.* ubi gloſſ. *n. 4.* in rebus vere immobilibus & juribus incorporalibus præſcriptio eſt 31. annorum & diei, 30. Jahr, Jahr und Tag, vel 31. Jahr und 6. Wochen, *art. 29. l. 1.* Landr. gloſſ. *art. 20.* Weichb. *n. 4.* Petr. Heig. *l. 1. qu. 16. n. 11. & 12.* Chriſt. Zobel. *P. 2. diff. 2. n. 3.* Matth. Coler. *de*
63 *proc. exec. P. 1. c. 3. n. 30. & P. 1. dec. 20. n. 3.* Quare cum crimina 20. annis etiam in foro Sax. præſcribantur, huic tempori diem quoque Saxon. hoc eſt ſex hebdomadas, haud inepte forſan quis addiderit; ex quo ſequitur, licet vicennium a die commiſſi delicti fuerit effluxum, durantibus tamen ſex ſeptimanis anni viceſimi primi ſubſequentis, delinquentem coërcitioni magiſtratus adhuc ſubjacere, nec præſcriptione vicennali, ceu nondum completa, ſeſe tueri poſſe.

64 Quin nec aliter de jure Sax. annus computari ſolet, quam ut perficiatur ſpacio unius anni, & ſex hebdomadarum; etſi enim de jure civili annus conſtet ex trecentis ſexaginta quinque diebus, uti omnibus notum eſt, ex manifeſto text. in *l. ita vulneratus. 51. §. æſtimatio. 2. verſ. repetitis. ff. ad L. Aquil. l. cum heres. 4. §. Stichus. 5. v. an qui. ff. de ſtat. lib.* quibus quotannis ſex horæ adduntur, quæ collectæ quarto anno diem efficiunt, unde ſingulis quadrienniis inſeritur dies biſſextus, *l. 98. ff. de verb. ſignif. l. denique. 3. §. minorem. verſ. proinde. ff. de minor.* ubi gloſſ. in verb. *biſſexto.* Jod. Gœdd. *ad d. l. cum biſſextum. 98. n. 6. ff. de verbor. ſignif.*

65 Attamen jure Sax. annus eſt ſpatium unius anni & diei, Jahr und Tag, Landr. *l. 1. art. 38. in pr.* Lehnr. *c. 25. ante med. v.* in Jahr und Tag. Weichb. *art. 4. poſt. pr. verſ.* Jahr und Tag. Matth. Weſenb. *in paratit. ff. de uſucap. n. 7. verſ. Saxones duas.* quod nihil aliud eſt, quam annus & 6. ſeptimanæ, ein Jahr und 6. Wochen, gloſſ. *Germ.* Landr. *lib. 1. art. 38. n. 1. verſ.* Jahr und Tag. Weichb. *art. 21. poſt pr. verſ.* Jahr und Tag. junct. *verſ.* das ſeyn 6. Wochen. Lehn-Recht *cap. 16. in fin. verſ.* ein Jahr und 6. Wochen. gloſſ. *Lat.* Landr. *l. 2. art. 31. lit. B.* gloſſ. *Lat. ad text. germ.* Landr. *lib. 1. art. 28. lit. D. verſ.* und Jahr und Tag ſeynd. gloſſ. *in* Lehnr. *c. 22. n. 5. verſ.* zu Jahr und Tag. & *c. 25. n. 5. verſ.* alſo iſt auch die Jahr-Zahl. Zobel. *P. 2. differ. 3.*
66 *n. 10.* Quibus etiam hodie de conſuetudine tres dies adjiciuntur, ita ut in foro Sax. hodie annus ſit ſpatium unius anni civilis, ſex ſeptimanarum, & trium dierum, Andr. Rauchbar. *P. 2. qu. 24. n. 34.* ex quo porro ſequitur, in toto vicennio hiſce diebus computatis, integros adhuc annos duos conſtitui, ut ſic in foro Saxon. delictis non niſi 22. annis præſcribatur.

Sed hæc omnia in præſcriptionibus jure Sax. 67
adinventis locum ſibi vendicant, ubi merito habetur ratio anni Sax. quæ tamen ad præſcriptiones juris civilis, qualis etiam eſt vicennalis delictorum præſcriptio, neutiquam ſunt extendenda; quippe in præſcriptione criminum etiam in foro Saxon. ſtandum eſt diſpoſitioni juris communis, quæ in jure Sax. nullibi diſerte abrogata vel correcta reperitur, ut dixi *ſupra n. 14.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 7. lit. D.* Auth. *conſult. Conſt. Sax.*
P. 4. q. 1. per tot. Quare præſcriptionem hanc vi- 68
cennalem etiam in foro Sax. de momento in momentum currere, ac vicennio præciſe præterlapſo, ne quidem die aut ſeptimana prima anni viceſimi primi ſubſequentis, adverſus reum magiſtratum procedere & animadvertere poſſe, intrepide aſſero.

Veluti etiam Dn. Scabinos ita quondam reſpondiſſe ſcio; 69
Seyd ihr eines begangenen Diebſtahls, ſo ihr hiebevor verübet haben ſollet, beſchuldiget worden; Wenn ihr nun gleich deſſen geſtändig, oder, wie recht, überführet werden möchtet, inmaſſen denn zu ſolchem Ende wider euch allbereit eine *Inquiſition* angeſtellet, und Zeugen vermittelſt Eydes abgehöret worden; Da aber dennoch von der Zeit an ſolches begangenen Diebſtahls, allbereit 20. Jahr vollſtändig verfloſſen wären: So wäre ſelbige Verbrechung auch auf Sächſiſchem Boden nunmehro verjahret; und ihr möchtet dannenhero, wenn auch gleich die *Inquiſition* binnen 6. Wochen nach verfloſſenen 20. Jahren wider euch erhoben worden wäre, mit einer Straffe nicht beleget werden, V. R. W. *M. Jun. A. 1592.*

Quæritur SECUNDO: *Annon pœna alicujus de-* 70
licti ordinaria mitiganda & minuenda ſit ex diuturnitate temporis, etiamſi vicennalis præſcriptio nondum fuerit adimpleta?

Q. 10. An pœna ordinaria ſit mitiganda ob diuturnitatem temporis?

Quod affirmare videtur *JCtus* Modeſtinus 71
in l. ſi diutino. 25. ff. de pœn. cujus verba ſunt hæc: *Si diutino tempore aliquis in reatu fuerit, aliquatenus pœna ejus ſublevanda erit; ſic enim conſtitutum eſt, non eo modo puniendos eſſe eos, qui longo tempore in reatu agunt, quam eos, qui in recenti ſententiam ex-*
cipiunt. Quo textu moti *Dd.* vulgo aſſerunt: li- 72
cet delictum vel ejus accuſatio & officium judicis, non niſi tempore 20. annorum præſcribatur; ex diuturnitate tamen temporis delicti pœnam minuendam, reumque non ordinaria, ſed extraordinaria tantummodo pœna plectendum eſſe; gloſſ. Bartol. & Dd. commun. *in d. l. ſi diutino. 23. ff. de pœn.* Salycet. *in l. ſervos. col. 2. C. ad L. Jul. de vi.* Balb. *in tr. præſcript. in 4. P. 4. p. princip. q. 2. n. 4. in fin.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. num. 7.* Proſp. Farin. *in pract. crimin. lib. 1. tit. 1. qu. 10. n. 84. & ſeqq.* Foller. *in pract. crim.* verb. *vel carcerentur, n. 19.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temp. cauſ. 29.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 60. verſ. præterea poteſt.* Did. Covar. *lib. 2. variar. reſol. c. 9. n. 2.* Æg. Boſſ. *in tit. quomod. proced. per act. in delict. n. 18.* Hartm. Piſtor. *obſerv. 61.* Ant. Teſſaur. *dec. 76.* Fachin. *lib. 9. controv. c. 38.*

Quamvis hi omnes in generalitate hujus aſ- 73
ſertionis pariter non conveniant; Dicit namque Jul. Clar. ſe non vidiſſe hoc practicari, præterquam in levibus delictis, licet bene etiam in criminibus atrocibus diuturnitas temporis poſſit prodeſſe, ad obtinendam gratiam ſeu commutationem pœnæ a
Principe, *d. qu. 60.* Cui tamen contradicit Proſp. 74
Farin. *d. q. 10. n. 84.* judicem nimirum non ſolum poſſe, ſed etiam debere ex temporis diuturnitate pœnam minuere, etiam in delictis gravibus & atrocioribus,

Digitized by Google

cioribus. Quare & in crimine homicidii hoc ju-
ris obtinere, tradunt Gram. *conſil. 39. n. 1.* Lud. Ca-
rer. *in pract. tract. de homic. & aſſaſſ. §. trigeſimo ex-
cuſat diuturnitas temporis. &c. n. 1. & ſeq.*
75 Alii vero hoc ipſum reſtringunt ad delicta
momentanea, & non iterabilia; veluti homici-
dium, perjurium, latrocinium, &c. exiſtimantes,
in delictis ſucceſſivis & iterabilibus; puta in adul-
terio, matrimonio prohibito, & aliis id genus,
diuturnitatem temporis non ſolum pœnam non
minuere, ſed etiam augere, Tiraquell. *d. c. 29. n. 3.*
Ant. Gomez. *d. c. 1. n. 8.* Bartol. *in d. l. ſi diutino. ff.
de pœn.* Ant. Teſſaur. *dec. 76. n. 6.* per *c. non debet. 8.
in fin. X. de conſangu. & affinit. c. ult. in pr. X. de con-
ſuet. c. cum in eccleſia. 9. X. de ſimon. c. ſchiſma. 24.
q. 1.* quibus juribus probatur, quod eo gravius quis
coërcendus eſt, quo diutius in delicto & peccato
permanſerit, tantoque ſunt graviora crimina,
quanto diutius infelicem animam alligatam deti-
76 nent. Quam diſtinctionem æque improbat Farin.
d. l. n. 86. generalitati inhærens, ac non minus in
ſucceſſivis, quam momentaneis delictis diuturni-
tatem temporis pœnam mitigare ſtatuens, modo
non a primo delicto commiſſo, quod per reitera-
tionem gravius puniendum eſt, ſed ab ultimo de-
licto, temporis diuturnitas conſideretur; ſi enim
diuturnitas temporis, (inquit Farin. *d. q. 10. n. 86.*)
in delictis ſucceſſivis incipiendo, ab ultima vice
præſcriptionem inducendo in totum delicti pœ-
nam tollit, ſecundum opinionem *Dd.* crebriorem;
multo magis diuturnitas ejusmodi pœnæ diminu-
tionem operabitur, nondum completo tempore
77 præſcriptionis. Diuturnitatem vero temporis iſto
caſu appellitant eam, quæ eſt decem, Jul. Clar. &
Lud. Carer. *d. l.* vel ſaltem octo annorum, Gram.
d. conſil. 39. Proſp. Farin. *d. qu. 10. n. 86.*
78 Nonnulli prædictam aſſertionem tum de-
mum procedere putant, quando delinquens poſt
commiſſum delictum non fuerit accuſatus, nec
proceſſatus, Ant. Gomez. *d. c. 1. n. 8.* poſt Bartol.
Abb. & Anch. quos ibi allegat; a quibus iterum
diſſentit Farin. *d. l. n. 87.* Alii aliter diſtinguunt, ac
quæſtionis hujus deciſionem adeo intricatam red-
dunt, ut certi quid vix ponere liceat.
79 Quæ diſcrepantia *Interpp.* exinde proveniſſe
videtur, quod mentem *JCti* Modeſtini *in d. l. ſi diut.*
non recte perceperint, quippe qui ob ſolam tem-
poris diuturnitatem mitigationem pœnæ haud-
quaquam permittit, ſed eos ſolum a pœna ordina-
ria eximit, qui in reatu tempore diuturno fuerunt:
adeoque non tam temporis, quam reatus diuturni-
tas mitigationem ſupplicii inducit, ut recte notat
Alc. *lib. 2. parerg. c. 10.* Coraſ. *lib. miſcell. 2. c. 20.*
quod & verba *d. l. ſi diutino.* ſatis innuunt; adeo-
que de eo ſolummodo hic laborandum eſt, quid-
nam *JCtus* Modeſtinus per vocabulum *(reatus)* in-
80 tellexerit. Vulgo autem appellitant reatum ſtatum
& conditionem illam, in qua, durante accuſatione,
rei ſunt, donec abſolvantur, vel condemnentur,
Jul. Clar. *in pract. §. fin. qu. 14. verſ. ſed hic. &c.*
81 Proſp. Farin. *d. q. 10. n. 89.* At nimis generaliter
hi loquuntur; rectius verbo *(reatus)* quis intel-
lexerit ſtatum rei non ſimpliciter poſtulati, ſed
etiam condemnati & in vinculis agentis, aut certe
ſtatum ſordidum reorum, cujus meminit *l. ult. ff.
ad L. Jul. majeſtat. l. 7. §. 2. ff. de bon. damnat.
l. 3. §. 9. ff. de muner.* cum Gothofr. *in dict. l. ſi diu-
tino. lit. R. ff. de pœn.* Alciat. *2. parerg. 10.* Coraſ. *2.
miſcell. 20.* ut ſic Modeſtinus *JCtus* in *d. l. ſi diuti-
no.* ob diuturnam ſolummodo carceris calamita-
tem, pœnam fore minuendam conſtituerit.
Ex quo ſequitur, ſolam temporis diuturnita- 82
tem haudquaquam pœnam mitigare, nec reum
propterea, quod ultra decem aut plures annos ab-
ſens fuerit, & in fuga perſeveraverit, a pœna delicti
alicujus ordinaria exemtum eſſe: cum hoc nullibi
diſpoſitum reperiatur, adeoque nec temere aſſeve-
randum ſit absque legis autoritate, quicquid etiam
aſſerant Dd. *c. is, qui in eccleſia. 18. ext. de ſent. ex-
com. in ſexto.*

Adque ſecundum hanc ſententiam pronunciare non dubita- 83
*vere Dn. Scabini, dictantes pœnam gladii cuidam homici-
dæ nobili A. a D. qui ante decennium puerum quendam li-
gno occiderat; ad requiſ. Quæſt.* in Schlieben, *M. Febr.
A. 1597.*

*Eandemque pœnam indixerunt cuidam reo A. A. ob homici-
dium ante tredecim annos perpetratum; ad conſultat.
Quæſt. Torgenſ. M. Jun. A. 1602.*

Quod ipſum tamen ſic intellectum velim, 84
niſi aliæ concurrant circumſtantiæ, quæ ad mitiga-
tionem pœnæ ſufficientes haberi queant; veluti,
quod per longum temporis ſpatium, delinquens
in carceris ſqualore fuerit detentus; aut ultra mo-
dum in ſententia præſcriptum tortus; vel ſi a tem-
pore delicti perpetrati in poſterum fuerit bonæ &
laudatæ vitæ, nec aliud crimen commiſerit: tum
enim magis ex ignorantia & infirmitate, quam do-
lo & conſuetudine, eum deliquiſſe præſumendum
erit; ex ſequentibus namque actibus præcedens
animus dignoſcitur, *l. ſi bis, qui.* ubi Bald. & Dd. *ff.
ad L. Jul. de adult.* & cum poſt delictum commiſ-
ſum bene honeſteque vixerit, ſatis atque ſatis vide-
tur emendatus: quæ emendatio pœnæ diminu- 85
tionem operatur, Tiraqu. *d. cauſ. 24.* Quibus aliiſ-
que caſibus, accedente temporis diuturnitate, pœ-
nam mitigandam eſſe, tantum abeſt, ut negem, ut
potius judici ſuaſor eſſe velim, quo, ſepoſito juris
rigore, mitius in reum animadvertat.

Quod & Dn. Scabinos feciſſe reperio, pronunciantes adver- 86
*ſus reum adulterii duplicati ante decennium commiſſi, in
h. fere m.* So möchte *Inquiſit*, wegen ſolches mit ſeiner
Stieff-Mutter begangenen Ehebruchs und Ober-
Hurerey, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode
gerichtet und geſtraffet werden; Man wolte denn in
Anſehung, daß von der Zeit an ſolches begangenen Ehe-
bruchs eine geraume Zeit, und mehr als 10. Jahr ver-
floſſen; des Gefangenen Ausſage auch mit des hiebevor
gerechtfertigten Weibes Bekenntniß nicht aller Dings
übereinſtimmet; und nicht allein der Gefangene, daß
er nicht der erſte geweſen, ſo mit ſeiner Stieff-Mutter
zugehalten, ſondern auch die Stieff-Mutter ſelbſt aus-
geſagt, daß ſie auſſerhalb ihres Stieff-Sohnes noch
mit 6. andern, ſo zum Theil Ehemänner, theils auch
ledige Standes-Perſonen, fleiſchliche Unzucht ge-
trieben; und man alſo deswegen, ob nemlich der
Gefangene, oder die andern Manns-Perſonen zu
erſt mit der Ehebrecherin zugehalten, weil ſonderlich
dieſelbe *A. 1598.* allbereit, nicht allein der geübten
Unzucht, ſondern auch, und vornemlich des began-
genen Kinder-Mords halber gerechtfertiget worden,
keine Gewißheit haben kan, dem Gefangenen Gnade
erzeigen; Auf den Fall würde er des Landes billich
verwieſen, B. R. W. *Quæſt.* in Hartenſtein, *M. Jun.
An. 1609.*

Eoque pertinet ſententia Dn. Scabinorum, qua reo cuidam, 87
*qui ante decennium villas incenderat, multosque equos fur-
tim abegerat, non pœnam ignis ſeveriorem, ſed mitius ſu-
ſpendii ſupplicium adjudicatum fuiſſe, refert Hartm. Pi-
ſtor. obſerv. 61. n. 7. & 8.*

QUÆ-

Digitized by Google

QUÆSTIO CXLII.

An & quando Judex Pœnam alicujus Delicti ordinariam mitigare, ac in mitiorem quodam Pœnam commutare poſſit?

SUMMARIA.

1. Formatur ſtatus hujus quæſtionis.
2. Delicta cum ſeveritate ſunt caſtiganda, n. 4.
3. Argumenta negativæ opinionis, n. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 18. 19.
11. Judex lege clementior eſſe non debet.
12. Pœna perſecutio voluntati judicis non committitur.
13. A pœna conſuetudine introducta recedere non licet.
14. In pœnis arbitrariis illud dicitur certum, quod conſuetum eſt.
15. Judex delinquenti mitigans pœnam plures incurrit pœnas, & quasnam, n. 16. 17.
20. Verior eſt ſententia affirmativa, n. 21. & 23.
22. Modo juſta & rationabilis ſubſit cauſa, n. 37.
24. Argumenta ſententiæ affirmativæ, n. 25. 26. 27. 34. 35. 36. 37.
28. Delicta diverſis qualitatibus committuntur.
29. Pœna debet correſpondere delicto.
30. Abſque dolo non committitur crimen.
31. Culpa etiam punitur & quomodo, n. 32. 33.
38. Cuinam magiſtratui competat jus mitigandi pœnam ordinariam.
39. Reſpondetur ad argumenta contraria, n. 40. 42. 43. 44. 45. 46. 48. 49. 50. 51. 52.
41. Secundum clementiam potius, quam ſeveritatem judicandum eſt.
47. In dubio benignior via eligenda eſt.
53. Judex pœnam mitigans ordinariam, cauſam mitigationis in ſententia debet exprimere, n. 54. 55.
56. Sufficit tamen in genere cauſam exprimi.
57. Obſervantia Scab. Lipſ.
58. Sententia ſubſiſtit, etiamſi cauſa mitigationis non exprimatur.

QVinta denique Cauſa Pœnarum irrogationem impediens, eſt Remiſſio ſeu Mitigatio ſupplicii: quando ſcilicet judex ex certa aliqua cauſa & facti qualitate, ſupplicium jure determinatum vel prorſus remittit, vel in mitiorem quandam pœnam commutat, Proſp. Farin. *in pract. crim. lib. 1. tit. 3. qu. 17. n. 7.* Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 19. n. 9.*

1 Quod num facere poſſit judex, non adeo expeditum eſſe videtur. Sane ratione publicæ utilitatis, delicta minime impunita remanere debere, omnes fere exclamant per text. in *l. locatio. 9. §. quod illicite. ff. de publ. & vectigal. l. Stichum. 95. §. tametſi. ff. de ſolut. l. ita vulneratus. 51. ff. ad L. Aqu.* ex quibus pœnam jure determinatam reis delinquentibus infligendam eſſe, ſatis evincitur. Sed *an judex poteſtatem & arbitrium habeat, pœnam legitimam mitigandi vel minuendi? dubio prorſus non*
2 *caret.* Quod priusquam decidatur, argumenta pro negativa ſententia adducere lubet. *Primo* vero quæſtio hæc dubia redditur ex eo, quod delicta non cum pietate, ſed cum ſeveritate caſtiganda eſſe, aſſerant Dd. Jod. Damh. *in prax. rer. crim. in proœm. n. 5. & 6.* Par. de Puteo *in tr. ſyndic.* in verb. *compoſitio. c. 1. n. 3.* & *c. 2. n. 2.* Neviz. *in ſylv. nupt. in §. non eſt nubendum. n. 71.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temp. cauſ. 29. n. 6.* Hippol. Rimin.
3 *lib. 3. conſil. 245. n. 13.* nec, uti videtur, abſque ratione probabili; cum per indulgentiam ac veniam uni datam, ad prolapſionis contagium provocentur univerſi, *c. eſt inhibendum. 1. X. de cohabitat. clericor. & mulier.* caſtigare enim noxam oportet, non ob præteritum delictum, cum id corrigi nequeat, nec fieri, ut factum non ſit; ſed ne iterum delinquens peccet, & ne ipſius exemplo cæteri quoque peccent, Damhoud. *d. l.* Quare & delictorum punitio iniquitatis & malorum medicina dicitur. Ariſtot. *in 2. ethic.* nec crudelis habetur, qui maleficos occidit, *c. non eſt crudelis. 23. qu. 5.* unde Bald. dicit: quod contra malos non ſit utendum emplaſtro, ſed gladio, in *c. olim. 25. X. de reſcript.* referente Farin. *in pract. crim. lib. 1. tit. 3. qu. 17. n. 3.*

Quin & in delictis præſertim enormibus judicem debere uti ſeveritate & non benignitate, probat text. in *l. ſi præſes. 32 ff. de pœn. l. divus. 33.* verb. *ſevere vindica. ff. de re judicat. l. 1. C. ad L. Jul. repetund. & l. capitalium 28. §. famoſos. ff. de pœn.* ubi habetur, quod delicta ſint acriter punienda, ut unius pœna metus poſſit eſſe multorum: quo & pertinet *c. ut clericorum. 13. ext. de vit. & honeſt. cler.* ubi dicitur, facilitatem veniæ incentivum tribuere delinquenti; et inde viam exceſſus aliis aperiri, in *c. loci. §. proinde. 35. qu. 9.* & *c. pervenit. 90. diſtinct.* 4

Secundo tale quoque formari poteſt dilemma pro negativa hac aſſertione: aut reus accuſatus deliquit, aut non deliquit; ſi non deliquit, abſolvendus eſt: ſi vero deliquit, pœna puniendus ordinaria, ita ut judex eam pœnam nequeat immutare: cum in ſua poteſtate illud non ſit, *l. 1. §. 1. verſ. nam ut Papinianus. ff. ad SC. Turpill.* Non enim tertium quoddam conſtitui poteſt, quod ſcilicet reus deliquerit & non deliquerit: cum natura & lex non admittat duo pugnantia in eodem ſubjecto, *l. ubi pugnantia. 188. &* ibi Dec. & Cagnol. *ff de Reg. Jur.* Quare ſi judex certus ſit, reum deliquiſſe, non debet extra ordinem imponere pœnam mitiorem, ſed potius ordinariam, tanquam a lege ipſa ſancitam; Sin autem judex incertus eſt, tum ad quæſtiones & tormenta procedit: Ex quibus ſi conſtet, delictum fuiſſe ab ipſo perpetratum, idem, quod in ſuperiore caſu, ſtatuendum eſt, ſcilicet, ut pœna indicatur ordinaria: quando autem nihil fatetur in quæſtione habita, ſed negat ſimpliciter delictum, certe eo caſu, quia purgata per tormenta indicia cenſentur, omnino debet abſolvi, nec ulla prorſus pœna coërceri, Bartol. *in l. non ſolum. 8. §. morte. n. 32. ff. de oper. nov. nunciat.* Fr. Sarmient. *lib. 1. ſelect. interpr. c. 1.* 5 6

Neque etiam in caſu, quo reus crimen confeſſus eſt, judex ex æquitate ſaltem pœnam mitiorem decernere, & a pœna jure definita tuto recedere poteſt; ſiquidem hoc non conſultum, nec conceſſum videtur, *d. l. 1. ff. ad SC. Turpill.* Et quem- 7

Digitized by Google

quemadmodum in quæſtione de bono & æquo, ubi jus expreſſe ſcriptum non reperitur, ſub juris ſcientiæ autoritate utplurimum pernicioſe erratur, ſi rigoroſe jura extra terminos loquentia ad propoſitum detorquere velimus, teſte Paul. *in l. ſi ſervum. 91. §. ſequitur. ff. de verb. obligat.* ita e contrario malitioſe erratur, ſi in his, quæ certam habent juris determinationem, relicta lege ſcripta, velimus deflectere ad æquitatem: hoc quippe eſſet totum jus evertere, *arg. l. ſi quando. 35. C. de inoff. teſtam.*

8 *Tertio*, ex priori fundamento & hoc profluit, quod ne quidem ex inſufficienti probatione ad pœnam aliquam extraordinariam devenire liceat, non magis, ac ſi reus in tortura & quæſtione habita nil faſſus fuiſſet. Si enim probatio ſufficiens non eſt, ut Titius occidatur; nec ſufficiens erit, ut ad triremes aut carceres perpetuos, vel alio modo condemnetur: quoniam in pœnis requiritur probatio liquidiſſima, *l. ult. C. de probat.* ubi non diſtinguitur, an mortis, vel exilii aliave ſimilis pœna veniat imponenda.

9 Aut ergo, inquit Reuſner. *lib. 2. dec. 19. n. 5.* plena eſt probatio, & clare liquidoque conſtat, reum deliquiſſe, & tunc merito punitur: aut ſaltem dubia eſt probatio, & iridem abſolvitur reus: cum dubia & obſcura probatio non ſolum nihil probet, *c. cum clamor. 53. X. de teſtib.* ſed etiam contra eum, qui probare intendit, interpretationem recipiat, gloſſ. *in c. in præſentia. 32. X.* verb. *dubium.* & ibi Dd. *& in c. cum tu. 6. X. de teſtib. & in l. inter ſtipulantem. 83. §. Stichum.* ubi Bartol. *ff.*
10 *de verb. obligat.* & quidem in partem benigniorem, *l. ſi fuerit. 10 § ultim. ff. de reb. dub. l. majorem. 82. in fin. ff. de pact. l. ſemper in dubiis. 56. ff. de reg. jur.* ita nimirum, ut potius ad liberandum, quam ad condemnandum ea dirigatur, *l. Arrianus. 47. ff. de oblig. & act. l. ult. C. de rei vindicat. l. qui accuſare. C. de edend.* cum ſatius ſit, impunitum facinus nocentis relinqui, quam innocentem damnari, ut ait Ulpian. *in l. abſentem. 5. ff. de pœn. l. item Mela. 11. §. ſed ſi plures. ff. ad L. Aquil.* Nic. Reuſn. *d. dec. 19. n. 5.*

11 *Quarto*, præterea judex vel propterea ſolum a pœna ordinaria alicujus delicti recedere prohibetur, quia lege clementior eſſe non debet, ut inquit Imper. Juſtinian. *in Nov. 82. c. oportet. 10.* in verb. *neque videri clementiorem lege, quæ hæc diſponit. &c.* Quem textum ad id ponderat, & mirabilem dicit *ibidem* Accurſ. Idemque habetur *in l. 1. §. 1. in fin. ff. ad SC. Turpill. c. de cauſis. 4.* ubi Dd. *X. de offic. deleg. c. licet. 3.* ubi gloſſ. in verb. *pœnam pecuniariam. extr. de pœn.* quibus juribus expreſſe probatur, quod, ubi certa eſt pœna a lege vel conſuetudine ſtatuta, eam non poſſit judex remittere,
12 minuere, vel immutare; non enim, ſicut facti quæſtio, in arbitrio judicantis eſt; ita ſimiliter etiam pœnæ perſecutio ejus voluntati committitur, ſed autoritati legis reſervatur, *l. ordine. 15. in pr. ff. ad municip. l. ſi oper. 14. C. de pœn. can. judicet. 3. qu. 7* & quæ pœna a jure ſtatuta eſt, retractari non poteſt, *l. ſi qua pœna. 244. ff. de verbor. ſignif.*

13 *Quinto*, id non ſolum in ſupplicio lege expreſſa definito, ſed & in pœnis conſuetudinariis ita obtinet. Nam & hoc certum videtur, quod a pœna conſuetudine introducta non liceat recedere, neque locus tum ſit arbitrio judicis, per text. *in l. ſi quis reum. 4. ff. de cuſtod. & exhib. reor.* in verb. *Sed ſi neque in cautione, neque in decreto Præſidis certa quantitas comprehenſa eſt, ac nec conſuetudo oſtenditur, quæ certam formam habet; Præſes de modo pecuniæ, quæ inferri oporteat, ſtatuet.* gloſſ. *in l. hodie. 13. ff. de pœn. & in l. & ſi ſeverior. 3.* ubi & Bald. *column. 2. verſ. tertio oppono, quod judex. &c. C. ex quib. cauſ. infam. irroget. & in l. quid ergo. 13. §. pœna gravior ff. de his, qui not. infam.* Andr. Tiraquell. *in tract. de pœn. temp. in præfat. n. 4.* Panorm. *in c. inter cæteras. col. ult. extr. de reſcript.* ubi dicit: quod in impoſitione pœnæ judex non debeat venire contra conſuetudinem.

Quo & facit, quod in pœnis arbitrariis illud di- 14
catur certum, quod conſuetum eſt, Bartol. *in l. ſervum quoque. §. publicæ. col. 2. verſ. & ſi tu dicis. ff. de procurat. & in l. ult. poſt pr. verſ. in crimine. ff. de privat. delict.* ubi dicit, quod in actione injuriarum, aliiſque delictis, in quibus pœna certa non eſt, illa cenſeatur ordinaria, quam conſuetudo taxavit, Tiraquell. *d. præf. n. 5.* ubi ex Baldo addit: Si judex in puniendo non ſervet conſuetudinem, poſſe ab eo propterea appellari, per *l. quid ergo. 13. §. pœna gravior. ff. de his, qui not. infam.* non ſolum enim judex adſtrictus eſt ad judicandum ſecundum Jus commune, ſed ſecundum etiam conſuetudinem, *Auth. jubemus. C. de judic.* ubi Baldus notat, judicem contra conſuetudinem judicando, æque facere litem ſuam, ac ſi contra jus commune judicaret, Tiraquell. *d. præfat. n. 7.* quæ omnia luculenter probant, judicem non minus a pœna conſuetudine introducta, quam lege expreſſa determinata recedere, eamve minuere poſſe, niſi criminis ſeſe conſcium oſtendere velit, Tiraquell. *d. l. n. 8.*

Sexto, hinc porro infertur, quod judex delin- 15
quenti pœnam mitigans vel remittens, (nam par eſſe hoc caſu remittere, vel minuere pœnam, probat text. *in l. ſervos. in fin. C. de vi publ.*) in plures incurrat pœnas: *Primo* namque, ut jam dictum, ſe conſcium criminis oſtendit, *l. fin.* ubi Bald. *C. de commerc. & mercat. c. ſicut. c. negligere. 2. qu. 7. c. error. 83. diſtinct.* Tiraquell. *d. præf. n. 8.* *Secundo* eadem punitur pœna, qua delinquens puniri debebat, *l. nulli. in fin. C. ne Sac. Bapt. reit. l. 1. in fin. & l. Chriſtianis. in fin. C. de pagan. l. 2. C. de ſepulc.*
viol. l. fin. C. ad L. Jul. de vi publ. c. ut clericorum. 13. 16
X. de vit. & honeſt. cler. Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 3. q. 17. n. 6.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 85. verſ. ulterius quæro.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. q. lib. 1. q. 96. n. 11.* *Tertio* efficitur quoque ejuſ- 17
modi judex infamis, *l. ſervos. in fin. C. de vi publ.* Dec. *in c. de cauſis. de offic. delegat.* Neviz. *in ſylv. nupt. §. non eſt nubendum. n. 71.* Andr. Gail. *de pac. publ. lib. 2. c. 9. n. 25.* *Quarto* punitur quoque amiſſione bonorum, *l. 1. C. de deſert. lib. 12.* item exilio; & decem libris auri; nec non pœna criminis læſæ Majeſtatis, Andr. Tiraquell. *d. præfat. n. 14.*

Hæc ſunt, quibus perſuaderi quis poſſet primo 18
intuitu, judici haud fas eſſe pœnam jure determinatam ullatenus minuere, vel immutare: quod haud pauci videntur ſenſiſſe, ut eſt videre apud Tiraqu. *de pœn. temp. in præf. n. 1. & ſeqq.* Chirland. *in tr. de relaxat. carcerat. tit. de ſent. & pœn. exeq. q. 6. in pr.* Viv. *in comm. opin. lib. 1.* verbis: *judex ubicunque, &c. n. 1.* Pract. Conrad. *tit. de homic. n. 15.* Jac. Nov. *in tract. ad defenſ. §. his hactenus. &c. n. 44.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. lib. 1. qu. 96. n. 10. & ſeqq.* Sarment. *lib. 1. ſelect. Interpp. c. 1. n. 3.* ubi nihil adeo reipubl. pernicioſum eſſe dicit,

Digitized by Google

cit, quam ut judices arbitrarie efficiant ea, quæ a
19 lege certa & conſtituta ſunt. Cui ſententiæ calculum quoque ſuum tribuit D. Thomas. 2. art. 67. allegatus a Tiraqu. d. l. inquiens, duplici ratione judicem impediri, reum a pœna jure ſtatuta liberare: primo, ex parte accuſatoris, cujus plerumque intereſt, ut reus puniatur; ſecundo, ex parte reip. cujus etiam intereſt, maleficia pœna jure definita coërceri.

20 Quæ tamen tanti ponderis profecto non ſunt, ut negativa ſententia inde propugnari queat. Etenim ſi quis exactius, oculiſque ſanioribus argumenta hæc inſpexerit, nil aliud ex iiſdem probari animadvertet, quam quod judex abſque ratione & cauſa ſufficienti pœnas a lege, ſtatuto, ſeu conſuetudine inductas, minuere ac mitigare haud poſſit: quod certe veriſſimum eſt, & jure ſatis
21 probatum, ut ex antea dictis luculenter patet, et imprimis ex *l. 1. §. 3. in fin. ff. ad SCtum Turpill. l. ordine. 15. in princ. ff. ad municip. l. ſi oper. 14 C. de pœn. c. de cauſ. 4. §. ult. X. de offic. delegat. c. ſi quem pœnituerit. 8. § notandum. 2. q. 3. c. judicet. 4 §. 1. & 3. q. 7.* Robert. *4. ſent. 15.* Jerem. Serſer. *in diſp. de pœn. leg. temper. th 2.* apud Nicol. Reuſner. *lib. 2. dec. 16. n. 8.* Andr. Tiraquell. *in præfat. tr. de pœn.*
22 *temper.* at cauſa mitigationis rationabili & ſufficienti exiſtente, tum judicem pœnam ordinariam minuere, ac in pœnam quandam mitiorem extraordinariam convertere, ac immutare poſſe, tantum abeſt, ut negem, ut propterea etiam omnes hodie pœnas juxta facti & perſonarum qualitates in arbitrio judicantis eſſe exiſtimem, cum com-
23 muni Dd. ſchola, Bartol. *in l. quid ergo 13. §. pœna gravior. ff. de his, qui not. infam. & in l. hodie. 13.* ubi & Dd. *ff. de pœn. & in l. fin. in fin ff. de receptat.* Felin. *in c. inquiſitionis. col. 5. de accuſ.* Jaſon. *in l. omnes populi. ff de juſt. & jur.* Andr. Tiraquell. *in tract. de pœn temper. in præfat. n. 16 & ſeqq* Proſp. Farin. *in prax. crim d. q 17. n. 7.* ubi multos alios allegat. Hippol. de Marſil. *in l. 1. § ſed et ſi quis. ff. ad L. Corn de falſ.* Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 33. n. 5* Joh. Mynſing. *cent. 2. obſerv. 30.* Did. Covarr. *lib. 2. var. reſol. c. 9. n. 8.* Andr. Gail. *de pac. publ. lib. 2. c. 9. n. 22.* Joſ. Ludov. *deciſ. Lucenſ. 15. n. 58. & ſeqq. P. 1.* Nicol. Reuſner. *lib. 2. dec. 19. n. 9. & ſeqq.* Blanch. *in pract. crim. §. poſtquam vidimus, quæ judicia ſunt civilia. n. 77.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 85 verſ. ulterius quæro. &c.*

24 Hæcque ſententia neque textibus, neque rationibus juris deſtituitur. *Primo* namque diſertis verbis eam probat *JCtus* Ulpian. *in l. hodie. 13. ff. de pœn.* quando inquit: *hodie licet ei, qui extra ordinem de crimine cognoſcit, quam vult, ſententiam ferre vel graviorem, vel leviorem, ita tamen, ut in utroque modo rationem non excedat.* ac ne quis putet, de criminibus ſolummodo extraordinariis hoc Ulpiani reſponſum accipiendum eſſe; Martianus *JCtus* generaliter pœnas ex cauſis & qualitatibus facti exaſperare vel mitigare jubet, *in l. perſpiciendum. 11 ff. de pœn.* ubi ait: *perſpiciendum eſt judicanti, ne quid aut durius aut remiſſius conſti-*
25 *tuatur, quam cauſa depoſcit.* Nec enim aut ſeveritatis aut clementiæ gloria affectanda, ſed perpenſo judicio, prout quæque res expoſtulat, ſtatuendum eſt. Plane in levioribus cauſis proniores ad lenitatem judices eſſe debent, in gravioribus pœnis ſeveritatem legum cum aliquo tempe-
26 ramento benignitatis ſubſequi. Quod nec diſplicuit Imperatoribus Severo & Antonino, ita re-

ſcribentibus *in l. 3. C. ex quibus cauſ. infam. irroget. Etſi ſeverior ſententia dici debuit, tamen cum Proconſul, vir clariſſimus, certis rationibus motus mitiorem ſententiam dixerit, & ordine decurionum de biennio abſtinere juſſerit, tranſacto tempore non eſſe te in numero infamium, palam eſt.* Similes quoque textus 27
reperiuntur in *l. quid ergo. 13. §. pœna gravior.* ubi gloſſ. & Dd. *ff. de his, qui not. infam. l. in metallum. 22. ff. de pœn. l. non omnes. 5. ff de re milit. c. quoniam frequenter. 5. §. fin X. ut lit. non conteſt c. de cauſ. 4. ext. de offic delegat. c. ultimo. 11 X. de tranſact. c. at ſi clerici. 4. X. § de adulteriis. de Judic.* ex quibus, judici juſta de cauſa rigorem legis in decernenda pœna temperare licere, haud obſcure colligi poteſt.

Secundo ratio hujus ſententiæ manifeſta eſt: 28
committuntur ſiquidem delicta diverſis qualitatibus & circumſtantiis, ex quibus crimen ipſum quandoque fit excuſabile, quandoque autem magis atrox & odioſum, *c. ſicut dignum. 6. in pr. extr. de homic. l. Gracchus. 4. C. ad L. Jul. de adult. l. ſi adulterium. 38. §. Imperatores. ff. eodem tit.* quas circumſtantias & qualitates cum lex ipſa exprimere non potuerit, ſed quaſdam tantummodo definierit, ut in *l. aut facta. §. 1. & ſeqq. ff. de pœn.* rectiſſime judici hanc facultatem & arbitrium dedit, ut ſecundum facti contingentiam, pœnas ex arbitrio minuere, vel mutare, quandoque etiam augere queat: ne ſcilicet gravior vel mitior pœ- 29
na, quam par eſt, irrogetur, ſed juſta ratione delicto commenſuretur, illiuſque qualitati debita proportione correſpondeat, *l. ſancimus. 22. C. de pœn. l. perſpiciendum. 11. ff. eod. tit. Auth. omnes peregrini. C. comm. de ſucceſſ. l. 1. §. ſed & qui. ff. de abig. c. non afferamus. 24. q. 1. c. felicis. 5 § cæterum. c. de pœn. in 6to. c. ſicut dignum. 6. extr. de homicid. c. ut clericorum. 13. X de vit. & honeſtat. cler.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. n. 256. C. de rapt. virgin.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 3 q. 19. n. 5.* hocque eſt, quod dicit Mod. Tholoſ. *in reg. crim. 1. vol. com. opin.* allegatus a Farin. *q. 17. n. 9.* cum in criminalibus certa doctrina dari non poſſit, pœnarumque conſtitutio ex qualitate rei delinquentis, & delictorum circumſtantiis pendeat; ideo eam optimo jure judicis prudentiæ & diſcretioni relinqui, *d. l. perſpiciendum. 11 ff. de pœn. l. 1. & l. milites. 12. ff. de cuſt. reor. l. 3. v. tu magis. ff. de teſtib.*

Tertio abſque dubio pœna alicujus delicti ordi- 30
naria, legibus ſtatuta, ii ſolum puniendi ſunt, qui dolo & mala intentione deliquerunt: ſine dolo enim & malo animo non videtur proprie poſſe dici crimen. *can. unum. §. criminis appellatio. 25. diſtinct.* gloſſ. *in l. 1. C. ſi adverſ. delict.* Nicol. Reuſn. *l. 2 dec. 19. n. 8.* Atqui ſæpiſſime accidit, ut delinquentes dolum purgent, & ex ſola culpa peccaſſe perhibeantur; ſiquidem a dolo cauſa quælibet, 31
etiam fatua & injuſta, excuſare poteſt, *l. igitur. 12. §. & generaliter. 3.* ibi: *juſtis rationibus ductus vel non juſtis. &c. ff. de liber. cauſ. l. inter omnes. 47. §. recte dictum eſt. 7. ff. de furt.* Bart. *in l. ſi adulterium cum inceſtu. in fin ff. ad L. Jul. de adult.* Andr. Tiraquell. *in tract. de pœn. leg. temp. cauſ 43. n. 1.* Marc. Antòn. Blanch. *in pract. crim. §. viſis indiciis per reum. n. 154.* qui tamen propterea ab omni pœ- 32
na immunes non ſunt, Nicol. Reuſner. *d. dec. 19. n. 9.* At pœnam ordinariam, qua dolus alias vindicatur, ipſis injungi, nec recta ratio, nec proportio juſta (quæ in pœnis decernendis magnopere

Digitized by Google

attendenda eſt, *d. l. ſancimus. 22. C. de pœn.*) patitur & admittit. Quare hoc caſu delinquentes pro modo culpæ, & qualitate ipſius facti, ac conditione perſonarum, mitius aliquanto & extraordinarie puniri, ratio juris dictitat, *l. in leg. Corn. 7. ff. ad L. Cornel. de ſicariis. l. 1. C. eod. tit.* Hippol. de Marſil. *in l. de minore. 10. ff. de qu. & in l. 1. §. divus. ff. ad L. Corn. de ſicar.* Coraſ. *l. 4. miſcell. c. 2.* Nic. Reuſn. *d. dec. 19. n. 9.*

33 Hinc & fit, quod homicidium per culpam commiſſum, crimen dicatur extraordinarium, ac pœna ſaltem arbitraria puniatur, Hippol. de Marſil. *d. l. de minore. n. 20. poſt.* Bald. *in l. data opera. 11. n. 20. C. qui accuſ. non poſſ.* Petr. a Plach. *in epitom. delict. lib. 1. c. 10. n. 6.* Socin. Sen. *lib. 1. conſ. 16. col. fin.* veluti ſi maritus occidat uxorem in adulterio deprehenſam, qui propterea non mortis ſupplicio, ſed alia mitiore pœna plectitur, *l. ſi adulterium cum inceſtu. 38. §. Imperatores ff. ad L. Jul. de adult.* ratio eſt, quia tale homicidium non eſt doloſum, ſed culpoſum, quippe quod homicida in culpa fuiſſe dicitur ſaltem ratione exceſſus in vindicando; & ſic ratione culpæ mitius punitur, *l. ſi quis in gravi. 3. §. ſi tamen maritus. ff. ad SCtum Silan. l. divus. 5. ff. ad L. Pompej. de parricid. l. 1. §. divus. ff. ad L. Corn. de ſicariis.* Bartol. *in l. quid ergo. 13. §. pœna gravior. ff. de his, qui not. infam.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. q. lib. 2. cent. 4. caſ. 324.*

34 *Quarto* denique, ſi ullum adhuc dubium reſtaret, illud penitus tolleretur per ſanctionem Carolinam, quæ ſæpius pœnam alicujus delicti, alias certam ac legibus definitam, pro ratione circumſtantiarum, qualitate facti, & conditione perſonarum, immutari ac mitigari jubet: veluti in *art. 160.* verb. mehr ſoll ermeſſen werden der Stand und das Weſen der Perſon, ſo geſtohlen hat, und wie ſchädlich dem Beſchädigten der Diebſtahl ſeyn mag, und die Straffe darnach an Leib oder Leben urtheilen. & paulo poſt: ſo wollen wir, daß in ſolchem letztgemeldten Falle, ſo offt ſich der alſo begiebt, die Richter und Urtheiler bey den Rechts-Verſtändigen, und an allen Orten und Enden, wie hernachmahl gemeldet wird, Raths pflegen, mit Entdeckung der berührten Umſtände, und nach ſolchem erfundenen Rath ihr Urthel geben. &c. *art. 159.* verb. oder ſonſt nach Gelegenheit der Perſon und Ermäßigung des Richters in andere Wege geſtraft werden. *art. 167.* verb. der iſt nach Gelegenheit der Perſon, und Sachen, nach Rath der Rechts-Verſtändigen zu ſtraffen. *art. 172.* verb. dieſe Diebe ſind zum Tode nach Gelegenheit der Sache, und Rath der Rechts-Verſtändigen zu ſtraffen. *art. 109.* verb. wo aber iemand Zauberey gebraucht, und darmit niemand Schaden gethan hätte, ſoll ſonſten geſtrafft werden, nach Gelegenheit der Sachen, darinnen die Urtheiller Raths gebrauchen ſollen. Hæc aliaque ſimilia verba in ſanctione Carolina criminali hinc

35 inde reperiuntur; ut & in Conſtitutionibus Elect. Saxon. veluti in *Conſt. 23. P. 4.* verb. ſo ſollen ſie beyde mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode gerichtet werden; wo ſonſten die Jugend oder andere Umſtände der ledigen Perſon halben keine Linderung mit ſich brächten. it. *Conſt. 32. P. 4. §.* und ſoll in dieſem Fall. verb. iedoch ſoll gleichwohl den Schöppen-Stühlen und Gerichten unſerer Lande hiermit unbenommen ſeyn, aus Umſtänden, die in Rechten gegründet, und derer eins theils in der peinlichen des Reichs Halsgerichts-Ordnung erzehlet, ſolche Straffe dißfalls zu lindern, und zu mildern.

Ex quibus ſatis colligere eſt, judici facultatem 36
competere, pœnas jure definitas, juſta ex cauſa minuere & mitigare. Id quod hodiernis moribus certo certius eſt, practica quotidiana fori Saxon. hoc comprobante.

Ubi duo potiſſimum notari volo; *primo*, judi- 37
cem facultatem minuendi ac immutandi pœnas tum demum jure ſibi arrogare, ſi juſta, rationabilis ac ſufficiens cauſa ſubſit, quæ mitiorem pœnam exigat, & delinquentem a rigore ſupplicii ordinarii liberet. Neque enim ex perverſa animi libidine judici leges temere contemnere licet, Mynſing. *cent. 2. obſerv. 54.* Andr. Gail. *lib. 2. de pac. publ. c. 9. n. 22.* Vaſq. *controverſ. 14. n. 4. & ſeqq.*
Secundo tenendum & hoc, quod jus immutandi 38
ac mitigandi pœnas, illis demum competat judicibus, qui de jure reſpondent, ac ſupplicia adverſus reos decernunt. Unde ſequitur, quum hodie magiſtratus, qui merum Imperium ſeu altam juriſdictionem tenent, irrequiſito Scab. Lipſ. conſilio, in terris Electoratus Saxon. reis delinquentibus pœnam capitalem irrogare nequeant: neque etiam facultatem pœnam hancce immutandi ac minuendi eos ſibi vendicare poſſe. Quod & Sanctioni Carolinæ convenit, quæ mitigationem pœnæ a Scabinis & Juriſperitis petere, eorumque conſilium atque judicium deſuper implorare præcipit, *art. 160. 169. 172. 219. Ord. crim.*

Quibus probe intellectis, ſententiæ huic ut 39
communiori, ita quoque veriori, nil quicquam adverſantur argumenta pro negativa antea adducta; ex quibus nil aliud evincitur, quam quod abſque cauſa probabili & ſufficienti pœnam jure determinatam minuere, ac immutare non liceat: hac vero exiſtente, ac criminis qualitate minorem pœnam exigente, quin libera facultas immutandi ac mitigandi pœnam, judici competat, ambigendum non eſt, nec contrarium ex argumentis illis inferendum. Quod ut clarius reddatur, ad ſingula 40
quæque in ſpecie reſpondendum eſt. Et quod *primo* dicitur, delicta non cum pietate, ſed cum ſeveritate caſtiganda eſſe, item quod judex uti debeat ſeveritate, non benignitate: *hoc* equidem regulariter verum eſt, ſi cauſa mitigationis ac clementiæ nulla probabilis ſubſit; hac vero exiſtente, a communi illa regula omnino recedendum, ac ſecundum clementiam & benignitatem potius, quam ſeveritatem judicandum eſt, ut probat textus *in l. perſpiciendum. 11. §. 1. & l. hodie. 13. ff. de pœn. c. diſciplina. c. namque. 45. diſtinct. c. quid faciat. 23. q. 3.* ubi etiam generaliter probatur, quod ſeveritas ſemper cum benignitate temperanda ſit. Proſp. Farinac. *in prax. crim. lib. 1. tit. 3. q. 17.* Licet ergo 41
delicta punienda ſint, vel ſaltem in exemplum aliorum, quo a ſimilibus delictis abſtineant; id tamen ita intelligendum eſt, ut cauſa ac qualitate criminis hoc poſtulante, non cum ſeveritate, ſed cum benignitate coërceantur: quia quantum poteſt judex, tum debet temperare & mitigare pœnam, ſecundum Belviſ. *in pract. judic. ſub rubr. de pœna capitali. n. 2.* Pract. Conrad. *tit. de homicid. n. 15. in fin.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temper. cauſ. 24. n. 2.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. occurrunt. n. 5.* ac in ſumma, crimina cum ſeveri- 42
tate coërcenda ſunt, niſi juſta cauſa ſeveritatem impediat, ac clementiam & mitigationem pœnæ exigat, Farin. *d. q. 17. n. 4.* et, ut inquit Ariſtot.

lib.

Digitized by Google

lib. 5. ethicor. c. 5. judex debet eſſe clementior lege ſcripta, quando ejusdem legis & juſtitiæ ratio ita fert & patitur.

43 *Secundo* quod attinet dilemma objectum: *etſi* tertium per ſe dari non poſſit, nimirum reum vel deliquiſſe, vel non deliquiſſe, dari tamen poteſt tertium reſpectu qualitatis certæ, veluti, quod dolo non deliquerit. Exiſtere namque cauſa poteſt, quæ dubium reddat judicem, an reus dolo deliquerit, vel non deliquerit: hocque dubium in dilemmate tertium conſtituit, perinde ac tertium datur, an teſtator de uno vel altero ſenſerit, juxta *l. et hoc Tiberius. 41. ff. de hered. inſt. l. Titius. 54. ad SC. Trebell. l. antiqui. 3. ff. ſi pars hered. petat. l. ſed etſi lege. 25. §. adeo. ff. de petit. heredit.*

44 Quare ſi caſus ejusmodi accidit, quo ex cauſa & qualitate quadam ſuperveniente tertium quoddam conſtituatur, dubium non eſt, quin a pœna ordinaria hoc caſu recedendum aliaque mitior pœna pro qualitate facti, & conditione perſonarum, reo irroganda ſit. Quo ipſo judex nequaquam pœnam jure ſtatutam, tollere, aut legi derogare videtur, quod ipſi concedendum non eſſet; 45 ſed factum potius ipſum, quod in pœnam incidit, judex ita concludit atque definit, ut non ea lege puniendum cenſeatur; maxime, cum hodie omnia fere crimina ſint arbitraria, & extra ordinem puniantur, *l. 1. §. 1. ff. ad SCtum Turpill. l. hodie. 13. ff. de pœn. §. in ſumma. Inſt. de injur. pr. Inſt. de publ. judic.*

46 Pariter reſpondendum ad *tertium: etſi* enim plene ac ſufficienter probetur delictum a reo perpetratum; attamen non ſtatim pœna ordinaria coërceri debet: quum variæ exiſtere queant cauſæ, rigorem juris ac ſeveritatem pœnæ mitigantes, 47 *l. perſpiciendum. ff. de pœn.* Quin etſi factum probetur, judex tamen adhuc incertus eſſe poteſt, quo animo crimen fuerit commiſſum: quo certe caſu in dubio media ac benignior via eligenda erit, *arg. §. ult. Inſt. quib. ex cauſ. manum. l. filio vel ſervo. 7. ff. ut legat. nom. cav.* Socin. Jun. *lib. 2. conſil. 33.* Nic. Reuſner. *lib. 2. dec. 19. n. 19.* Andr. Tiraquell. *in tr. de jur. primogen. q. 17. opin. 4. n. 9.*

48 *Quarto* ſimiliter non obſtat, quod judex a lege expreſſa recedere prohibeatur, nec pœnæ perſecutio ejus voluntati committatur. *Hoc* namque tum demum procedit, quando pœna certa eſt, & quando propoſitæ quæſtionis circumſtantiis omnibus convenit ſcripti juris definitio, ita ut perſpicuum ſit legis præceptum, & patefacta voluntas in ea ipſa, de qua agitur, quæſtione; tunc enim judex a præſcripto legis recedere non debet: cum ob id leges ſcriptæ ſint, ne quis aliter, quam legibus ſancitum eſt, judicet, *§. 1. Inſt. de offic. judic.* neve ab eis recedens arbitrio ſuo leges figat, & refigat, aut æquitatem ex ſuo fingat capite.

49 Aliter vero res ſe habet, quando lex ſcripta negotium palam non definit, nec caſus, de quo agitur, cum omnibus ſuis qualitatibus & circumſtantiis lege ſcripta nominatim comprehenſus eſt; puta, ſi ex facti circumſtantiis diſſimilitudo quædam appareat, quæ non admittit, ut referatur ad jus ſcriptum, veluti ſi dolus deficiat. Quo ſane caſu judici permittitur, ex probabili humanitatis ratione legem ſcriptam mitigare, & ab ea non nihil deflectere, *l. placuit. 8. C. de judic.*

50 Cumque hoc caſu pœna a lege præciſe determinata non ſit, arbitrio judicis relinquitur, Dd. *in l. 1. ff. ad SCtum Turpill.* nam quæ in jure non certam habent determinationem, arbitraria vocantur, Bartol. *in l. 1. n. 5. C. de judic.* Felin. *in cap. jurgantium. n. 2. de ſentent. & re judic.* Nic. Reuſner. *lib. 2. dec. 19. n. 20. in fin.*

Quinto ejusdem quoque farinæ eſt quintum argumentum, judices ſcilicet non minus a pœna conſuetudinaria, atque a pœnis expreſſa lege determinatis recedere poſſe. *Quod* licet regulariter verum eſſe conceſſerim, fallit tamen, ſi juſta mitigationis cauſa ſubſit: quo caſu non minus pœnam conſuetudine introductam, ac pœnam ordinariam legalem minuere ac mitigare licet; uti in ſpecie ſcriptum reperitur apud gloſſ. *in l. hodie. 13. ff. de pœn.* Felin. *in c. inquiſitionis. de accuſat.* Proſp. Farin. *in prax. crim. d. q. 17. n. 18.* Vaſq. *lib. 1. contr. illuſtr. c. 14. n. 4.* 51

Sexto denique quod de pœnis judicum, pœnam jure determinatam mitigantium vel remittentium, affertur; *illud* ad eum tantummodo caſum reſtringi debet, ſi nempe judex pro lubitu, absque cauſa & ratione, a pœna jure definita recedat, ac delinquentem impunitum dimittat: quem propterea pœnam incurrere, nemo facile negaverit, quippe qui hoc modo non tantum ex parte accuſatoris, ſed ex parte reipublicæ, cujus intereſt delinquentem puniri, graviter peccat. Cauſa vero mitigationis pœnarum exiſtente, judicem pœnam minuentem peccare, tantum abeſt, ut, ſi hoc non fecerit, nimiæ ſævitiæ potius argui queat, quæ judicem ab officio repellit, juxta tradita Bald. *in l. 2. ff. de cuſtod. reor.* Proſp. Farin. *d. q. 17. n. 4.* 52

Cæterum quæritur hic: *An judex pœnam ordinariam mitigans, in ſententia cauſam mitigationis exprimere debeat?* Communiter hoc Dd. affirmant, Jac. de Belviſ. *in pract. crim. tit. de fuga reorum. n. 62.* Lud. Carer. *in pract. tract. de homicidio. §. circa quartum. n. 26. & 27.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 85. v. ulterius quæro.* Vaſq. *contr. illuſtr. c. 14. n. 5.* aliique plurimi, quos refert & ſequitur Proſp. Farin. *prax. crim. lib. 1. tit. 3. q. 17. n. 62.* ubi dicit: Licet regulariter judex in ſententia non habeat neceſſe cauſam exprimere, *c. ſicut. 16. c. cum Bertold. 18. X. de ſent. re judic.* quinimo fatuus ſit, qui cauſam in ſententia expreſſerit; utpote quia exprimendo eam, viam aperiat ſuæ impugnandæ ſententiæ; hoc tamen ipſum facere debet, quando ex cauſa recedit a pœna legali, ſtatutaria, ſeu conſuetudinaria, illam augendo vel minuendo. 53 *Q. An & quomodo judex pœnam mitigans ordinariam, in ſententia cauſam mitigationis exprimere debeat?* 54

Generale ſiquidem eſt, quod, ubicunque judex ex cauſa recedit a jure communi, debeat eam cauſam in ſua ſententia adſcribere, *l. ſciendum. 6. ff. de appell. recip. l. ſi adulterium cum inceſtu. 38. §. idem Pollio. ff. ad L. Jul. de adult. l. 1. C. de præd. curial. lib. 10.* Farin. *d. qu. 17. n. 63.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temper. in præf. n. 54. & ſeqq.* 55

Quod ipſum tamen cum mica ſalis accipi volo: *Primo*, ut ſufficiat, cauſam in ſententia exprimi in genere, (ut puta, juſtis de cauſis animum noſtrum moventibus, vel ſecundum qualitatem hujus facti) licet non ratio cauſæ verbis exprimatur, Tiraquell. *d. l.* Vaſq. *d. c. 14. n. 5.* Clar. *d. q. 85.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. lib. 1. q. 96. n. 17.* Andr. Gail. *lib. 2. de pac. publ. c. 9. n. 23. & 26.* ubi ait, quod in dubio pro judice ſit præſumendum, quod non ſine cauſa pœnam commutaverit. Idque in praxi diligenter fore obſervandum admonet. 56

Digitized by Google

57 *Hinc & Elect. Sax. Scabini pœnam ordinariam juſta ex cauſa mitigantes, aliamque mitiorem dictantes, utplurimum in ſententiis, generalibus ſolummodo hiſce verbis* (nach Gelegenheit dieſes Falles, *vel etiam* geſtalten Sachen nach) *cauſam mitigationis innuunt; quamvis haud raro etiam rationem mitigationis ſpecialiter ab iisdem exprimi, ſciam.*

58 *Secundo*, cauſa mitigationis in ſententia exprimi debet ſolum ad excuſationem judicis, ne teneatur in ſyndicatu, non ad ipſius ſententiæ validitatem & ſubſtantiam. Supplet namque lex ſemper id, quod deeſt in ſententia, *l. ſi quis. 4. ff. de re judicat.* Salyc. *in l. properandum. 8. §. illo procul dubio. C. de judic.* Bartol *in l. relegatorum. §. ad tempus. in fin. ff. de interd. & releg.* Tiraquell. *d. præf. n. 70.* Farin. *d. q. 17. n. 64.*

QUÆSTIO CXLIII.

An & quando propter ætatem tenellam Infantum, Impuberum, atque Minorum Pœna ſit remittenda, vel mitiganda?

SUMMARIA.

1. Abſque ratione pœna ordinaria mitiganda non eſt.
2. Quibus ex cauſis pœna ſit mitiganda.
3. Ætas tenella præbet cauſam mitigationi, n. 4. 5.
6. Triplex eſt ætas tenella, infantia, impubertas & minorennitas, n. 7. 8.
9. Infans ex delicto non obligatur, nec pœnam incurrit, n. 10. 15.
11. Abſque dolo non committitur delictum.
12. Infans doli capax non eſt, n. 13. 14.
16. Explicatio art. 65. lib. 2. Landr.
17. Sent. Scab. Lipſ.
18. Infans ob delictum poteſt a parentibus caſtigari.
19. Sicuti & in carcere a magiſtratu.
20. Sent. Scab. Lipſ.
21. Impuberes ex delictis obligantur.
22. At non, niſi pœna extraordinaria, puniuntur, n. 23. 24. 25. 31.
26. In materia delictorum puellarum pubertas anno 14. incipit, n. 27. 28. 29.
30. Impuberes infantiæ proximi ab omni fere pœna ſunt immunes.
32. Quinam dicantur pubertati proximi, n. 33. 34.
35. Quænam pœna impuberi poſſit irrogari, n. 36.
37. Werigeldi ſolutio pœnam carceris vel relegationis non excludit, n. 38.
39. Sent. Scab. Lipſ. n. 40. 41. 42.
43. Quandoque pœna corporis afflictiva impuberibus infligitur.
44. Pœna arbitraria ad fuſtigationem poteſt extendi.
45. Sententia Scab. Lipſ. n. 46. 47.
48. Quin & ob inſignem malitiam mortis pœna impuberes afficiuntur, n. 49. 50. 51.
52. Tria requiruntur ad hoc, ut mortis ſupplicium poſſit impuberibus irrogari, & quænam ſint requiſita, n. 53. 54. 55.
56. Sententia Scab. Lipſ. n. 57. 58.
59. Minor regulariter a pœna ordinaria alicujus delicti exemptus non eſt, n. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 70.
60. De jure Sax. minorennitas durat ſolum usque ad annum 21.
68. In criminibus minores ætatis ſuffragio non juvantur, n. 69.
71. Sent. Scab. Lipſ. n. 72. 73. 74. 75.
76. Quod non ſolum in atrociſſimis, ſed & in aliis delictis obtinet.
77. Intellectus l. auxilium. 37. §. in delictis. ff. de minor.
78. Sent. Scab. Lipſ. n. 79.
80. Ex juſta tamen cauſa judex minoribus pœnam ordinariam poteſt mitigare, n. 81.
82. Sent. Scab. Lipſ. n. 83. 84. 85. 86.
87. Non ſolum in atrociſſimis, ſed in aliis etiam delictis.
88. Sent. Scab. Lipſ. n. 89.
90. In criminibus atrociſſimis quandoque pœna ordinaria commutatur in fuſtigationem.

1 Abſque ratione & cauſa ſufficienti pœnas a jure vel conſuetudine introductas & determinatas mitigari haud poſſe, dictum & probatum fuit *quæſtione præc. l. 1. §. 3. ad SCtum Turpill. l. ordine. 15. in pr. ff. ad municip. l. 14. C. de pœn.* ne ſcilicet ex perverſa animi libidine judici leges temere contemnere liceat, ſed ut adſtringatur iſtius arbitrium ad qualitates & circumſtantias cujusque facti & delicti. In quibus dijudicandis duos ſales adhibebit, ſalem nempe ſcientiæ, ne ſit inſipidus, & ſalem conſcientiæ, ne ſit diabolicus, Bald. *in l. 2. n. 7. C. de ſent. ex brev. recit.*

2 Etſi vero multifariæ, diverſæ ac infinitæ ſint qualitates & circumſtantiæ, quibus judex ad mitigationem pœnarum moveri queat, prout etiam facta & crimina varia atque indefinita ſunt; nihilominus tamen certæ quædam cauſæ mitigandarum pœnarum ab *Interpp.* ponuntur, ut videre eſt inprimis apud Andr. Tiraqu. *in peculiari tractatu de pœnis temperandis*, ubi cauſas 64. refert. Proſp. Farin. *in prax. crimin. lib. 3. de pœnis temperandis.* Felin. *in c. qualiter & quando. n. 37. de accuſat.* Jer. Setſer. *in diſp. de pœnis legum temperandis aut remittendis*, quæ extat apud Nicol. Reuſner. *lib. 2. dec. 16.* Jul. Clar. *in pract. § ult. q. 60.* Lud. Carer. *in pract. tract. de homicid. & aſſaſſin. §. circa itaque.* Marc. Anton. Blanc. *in pract. crim. §. poſtquam vidimus. n. 83. & ſeqq.* Andr. Gail. *de pac. publ. lib. 2. c. 9. n. 4.* quarum principaliores & in foro Saxon. frequentiores perſtringere jubet.

Prima cauſa eſt, minor ſeu tenella Ætas, 3
l. fere in omnibus. 108. ff. de reg. jur. etenim, quia delictum ex judicio & animo doloſo delinquentis æſtimatur, *arg. l. 1. C. de ſicar. l. qui injuria. 53. ff. de furt. l. quod reipublica. 33. ff. de injur. l. cum autem. 23. §. excipiuntur. ff. de ædil. edict.* juniores autem perfectum conſilium & judicium non habent: itaque mitius puniendi ſunt, ita tamen, ut pro ratione ætatis, minimæ, vel perfectioris, diverſimode coërceantur, Proſp. Farin. *in prax. cr. P. 3. de pœn. temp.*

Digitized by Google

temp. q. 92. n. 3. & ſeqq. Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. E.*

4 Quare judex in ſupplicio delinquenti minori irrogando, annos & gradus ætatis probe attendere, ac ſecundum numerum annorum, maxime vero ſecundum doli capacitatem judicare, & ſententiam ferre debet. Ubi ſane multum refert, hominum ætates ab invicem diſtingui, & quo tempore quæque ætas incipiat, definiri: qua de re latiſſime agunt ac diverſimode docent Dd. *in l. heredit. 68. ff. ad L. Falc. l. ſi infanti. 18. C. de jur. delib.* Alciat. *in l. pueri, in fin. ff. de verb. ſign.* Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 32. n. 2.* Proſp. Farin. *d. q. 92. n. 2. & ſeqq.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. q. lib. 2. caſ. 57. n. 1.*
5 *& ſeqq.* aliique plurimi. Quamvis certam regulam de hoc ponere difficile admodum ſit, quum pro diverſitate humorum, temperamentorum, educationis, nutrimentorum, diſpoſitionis membrorum organicorum, & cœli plagæ, alius alio præcocioris ſit intellectus, adeoque citius doli capax: ut ſic tutius videatur, gradus ætatis judicis arbitrio, ex variis circumſtantiis æſtimandos relinqui, Pet. Heig. *ad §. 9. Inſt. de inut. ſtipul.* Gilken. *ad l. properandum. §. etſi. n. 2. C. de judic.* Jac. Menoch. *d. caſ. 57. n. 44.* Joh. Coraſ. *lib. 6. miſcell. c. 23.* Mynſing. *in §. pen. Inſt. de oblig. quæ ex del. naſcunt.* Philipp. Matth. *ad l. fere. n. 31. ff. de reg. jur.* Joh. Gœdd. *de contr. ſtip. c. 7. concl. 12. n. 187.*

6 Nihilominus tamen in eo conveniunt *Interpp.* quod triplex potiſſimum detur ætas: *infantia, impubertas & minorennitas.* *Infantiam* vulgo dicunt durare usque ad ſeptimum annum incluſive. *l. ſi infanti. 18. C. de jur. deliber.* gloſſ. *in §. pupillus.* verb. *infans. Inſt. de inutil. ſtip.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. q. d. l. 2. caſ 57. n. 2. & 7.* Far. *d. quæſt. 92. n. 3.* Petr. a Plach. *in epit. delict. d. c. 32. n. 2.*
7 Bartol. *in l. 1. n. 6. ff. de novat.* *Impubes* dicitur maſculus infra 14. fœmina vero infra 12. ætatis annum completum, *pr. Inſt. quib. mod. tutel. finiat. c. 14. extr. de delict. puer.* Menoch. *d. caſ. 57. n. 2.*
8 Far. *d. q. 92. n. 18.* *Minor* autem eſt, qui nondum eſt annis 25. *tot. tit. ff. de min. 25. annis.* & ab inde dicitur major in negotiis peragendis, ac etiam in delictis, *l. ult. C. de iis, qui ven. ætat. impetr. l. cum filio. 50. §. fin. ff. de legat. 3. l. auxilium 37. §. in delictis ff. de min. l. 1. & 2. C. ſi adv. delict.* Farin. *d. l. n. 21.* Ex hiſce tribus diverſæ ætatis gradibus, coërcitionis quoque diverſitas exoritur, quam triplici regula definire fert animus.

9 Prima ſit regula: **Infans ex delicto non obligatur, nec pœnam aliquam incurrit.**

Q. 1. Infans non ex delicto obligetur, & pœnam aliquam incurrat?

Quæ regula a Dd. communiter approbata eſt.
10 Quemadmodum enim in eo conveniunt, quod infantes dicantur, qui ſeptimum ætatis annum nondum exceſſere, *l. 18. C. de jur. delib. l. 14. de ſponſal. l. 1. §. 2. ff. de adminiſtr. tutor.* ita & hosce ex delictis ſuis non teneri, ſed a pœna immunes eſſe, unanimiter fere aſſerunt *Dd.*, quos longo agmine allegat & ſequitur Proſp. Far. *in prax. crim. P. 3. de pœn. temper. qu. 92. n. 46. & 50.* Ang. Aret. *de maleſic.* in verb. *ſcienter. n. 6.* Dec. *in l. fere in omnibus. n. 1.* ubi & Cagnol. *n. 1. ff. de reg. jur.* Marc. Anton. Blanch. *in pract. crim. §. imbecillitate. n. 1.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. q. lib. 2. caſ. 329. n. 1.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 60. in pr.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 48. n. 1. & ſeqq.* Joſ. Ludov. *dec. Lucenſ. 17. n. 63. P. 1.* Caldas. *in reper. l. ſi curatorem.* verb. *vel adverſarii. n. 53. C. de in integr. reſtit. minor.* Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 32. n. 1. & 2.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 57.* Lud. Carer. *in pract. tr. de homic. & aſſaſſ. §. circa quartum. n. 2.*

Nec ſine ratione & fundamento: notiſſimi 11
namque juris eſt, quod delicta abſque dolo nec committantur, nec puniantur; ubi enim dolus non adeſt, neque delicti pœnam locum habere, probat text. *in l. 1. C. de ſicar. l. qui injuria. 53. ff. de furt. l. quod reipublicæ. 33. ff. de injur.* per quæ jura hanc regulam firmarunt Marant. *in ſpec. P. 4. in princ. n. 58. & 59.* Hippol. de Marſil. *in l. L. Cornelia. §. cum quidam. n. 3. ff. ad L. Corn. de ſicar.* Tib. Decian. *in tr. crim. l. 1. c. 4. n. 9.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temper. cauſ. 14. n. 1.* atqui infantes 12
doli capaces non eſſe, ſed, quicquid agunt, ignorare, ſatis evincitur *ex l. ſed etſi quemcunque. 5 §. ult ff. ad L. Aquil. l. infans 12 ff. ad L. Corn. de ſicar. l. more. 8. §. fin. l. pupillus. 9 ff. de acquir. hered. §. pupillus. verſ. nam infans. Inſt. de inutil. ſtipul. l. ſi infanti. 18. C. de jur. deliber. l. quod infans. 60. ff. de rei vindic. l. impuberem. 23. verſ. nam infantes. ff. de furt.* ſequitur hinc ergo, quod infantes abſque dolo nec vere delinquant, nec ex delicto teneantur.

At licet dicant quidam, infantes non ſemper 13
doli expertes eſſe, maxime hodiernis temporibus, ubi ſciunt melius ludere ad taxillos, & alios decipere, quam majores 30. annis, ut ait Hippol. de Marſil. *in l. infans. n. 2. ff. ad L. Corn. de ſicar. &* Jod. Damhouder. *c. 84. n. 4. & ſeq.* ubi teſtatur; ſuis temporibus pueros fuiſſe nequitiores, quam antiquis temporibus. quo & illud pertinet Gregor. *c. 29. lib. 4. dialog.* infantem quinque annorum, e manibus parentum propter aſſiduas infantis blaſphemias, a Diabolo ereptum fuiſſe, referente Farin. *d. q. 92. n. 48.* Attamen caſus hosce rariſ- 14
ſimos (ſi alias ejusmodi infantes doli capaces, & delinquentes nuncupari queant) neutiquam in conſequentiam trahendos, neque infantes ex eorum delictis teneri, ob id dicendum eſſe, tradit Farin. *d. l. n. 50.* ubi ex aliis, quos ibidem allegat, refert, quod infans ille quinque annorum ereptus fuerit per diabolum propter blaſphemias e manibus parentum, in odium & pœnam patris non corrigentis filium, potius, quam ipſius infantis, in quo propter ætatem nulla aderat doli capacitas.

Quin nec de jure Sax. aliud diſpoſitum reperi- 15
tur, ut dubium prorſus non ſit, in foro Sax. hac regula ſtandum eſſe. Licet enim infantem ex delicto ſuo ad ſolutionem vverigeldi condemnet jus Sax. *in art. 65. libr. 2.* Landr. ibi: erſchlägt ein Kind einen Mann, oder lähmet es einen; ſein Vormund ſoll das beſſern mit jenes Wehrgeld, ob es auf das Kind gebracht wird. attamen hæc ſanctio reſtrin- 16
genda eſt ad pupillos pubertati proximos & doli capaces; veluti etiam Scabinos Lipſ. *d. art. 65.* intellexiſſe, infantes autem vel infantiæ proximos plane impunes declaraſſe, refert Matth. Coler. *P. 1. dec. 162. n. 7.* Neque hæc interpretatio aliena eſt a genuino verborum ſenſu juris Saxon. quod pupillos etiam, qui nondum 14. ætatis annum exceſſere, infantes appellitat, prout liquet ex gloſſ. Lat. *d. art. 65. lib. 2.* Landr. *lit. a.*

Prout etiam hoc caſu in crimine Sodomiæ atrociſſimo, reſpond. Scab. ad requiſ. Quæſt. Bitterfeld. Ob nun wohl 17
M. VV. ſich darzu bekannt; Dieweil er aber dennoch zur ſelben Zeit nur 7. Jahr alt geweſen; auch ſolche un-
menſch-

menſchliche Unzucht mit dem Mutter-Pferde wegen
ſeiner Jugend nicht vollbringen können. ꝛc. So mag
wider ihn derowegen, und ſo viel dieſes *Delictum* be-
trifft, nichts vorgenommen werden, V. R. W. *Menſ.
Aug. An. 1611.*

18 Hanc tamen regulam ſolummodo intellectam
volo de coërcitione judiciali atque legali, ita ut
infans ob delictum a magiſtratu vel judice, pœna
jure determinata puniri non debeat; parentibus
interim eundem virgis & verberibus caſtigandi
19 poteſtate non adempta, ſed potius conceſſa. Di-
xerim etiam haud inepte, ſi judex animadvertat in
infante qualem qualem malitiam, & doli alicujus
capacitatem, eum in totum a pœna magiſtratus
haud excuſandum, ſed arbitrarie, etſi non ſeverio-
ri aliqua pœna, attamen in carcere, pro ratione
delicti virgis caſtigendum eſſe; vid. Proſp. Farin.
d. q. 92. n. 49.

20 *Veluti etiam nuperrime pronunciabimus*, an die Bünauiſ-
ſchen Gerichte zu Elſterberg: Hat ein Knabe von 7.
Jahren, *C. S.* genannt, ſeiner Eltern Gänſe auf den
Acker gehütet, und gegen Abend mit einem Steine an
einen Birnbaum geworffen, und als *N. G.* Sohn, Hans
genannt, ſolches in ſeines Vatern Garten geſehen, und
denſelben mit dieſen Worten abgemahnet, er wolte es
demjenigen, ſo der Baum zuſtändig, ſagen: hat *C. S.*
einen Stein genommen, und nach gedachtem *N G.* ge-
worffen, ihn auch an rechten Schlaf getroffen, daß er
alsbald zu ſeines Vaters Hauß gelauffen und ge-
ſchryen, *N. S.* Sohn hätte ihn mit einem Steine ge-
worffen, welches aber die Eltern anfänglichen nicht
groß geachtet; nachdem es aber Eſſens-Zeit worden,
und der Junge nicht eſſen können, ſondern ſich zu Bet-
te gelegt, iſt gegen Mitternacht die ſchwere Noth darzu
geſchlagen, und er um 12. Uhr Todes verfahren. ꝛc.
So wird *C. S.* ſolcher ſeiner Verbrechung wegen, mit
Ruthen ziemlicher maſſen gezüchtiget, und wenn ſol-
ches geſchehen mag wider ihn ferner nichts fürgenom-
men werden, V. R. W. *M. Jan. A. 1629.*

Q. 2. Quatenus obligentur ex delictis impuberes doli capaces?

21 Altera regula impuberes concernit, eaque eſt:
Quod impuberes doli capaces ex delictis
quidem obligentur, attamen non pœna
mortis ordinaria affici, ſed extraordinarie,
pro arbitrio judicis puniri debeant.

Etſi enim infantes ob defectum intellectus pu-
22 niri nequeant; attamen impuberes, qui infantiæ
annos exceſſerunt, dolique capaces ſunt, ab omni
pœna haudquaquam immunes eſſe poterunt; Li-
cet non ordinaria quadam pœna affici debeant,
prout communiter ſentiunt *Dd.* Petr. Theodor. *in
colleg. crim. diſput. 10. th. 4. lit. E.* Farin. *P. 3. oper.
crim. de pœn. temper. q. 92. n. 60.* Vincent. Caroc.
de minor. delict. excuſ. q. 1. & qu. 8. Andr. Tiraqu.
de pœn. temp. cauſ. 7. n. 6. Jul. Clar. *in pract.* §. *ult.
q. 60. n. 3.* Ant. Gomez. *tom. 3. variar. reſolut. c. 1.
n. 62.* Bertaz. *conſil. crim. 143. n. 14. conſ. 319. n. 4.
& conſil. 492. n. 2.*

23 *Tum*, ob textum *in l. impunitas. 7. C. de pœn.* ubi
dicitur: *Impunitas delicti propter ætatem non datur,
ſi modo in ea quis ſit, in qua crimen, quod intendit, ca-
dere poteſt.* ubi Bald. & Salycet. idemque habetur
*in l. impuberem 23. ff. de furt. l. pupillum. 111. ff. de
Reg. Jur.* unde ſatis liquet, impuberes puniri de-
bere, licet a pœna ordinaria ſint exempti, ob in-
firmitatem judicii. Licet enim doloſum eſſe poſ-
ſit impuberum judicium; attamen infirmius eſt,
propter naturæ infirmitatem, ut ita minor perver-
ſitas in hoc, quam in majore appareat. Quare &
haud immerito mitius puniendi ſunt; præſertim
quia in iis ſpes eſt emendationis vitæ; nam ſi ad
maturiorem ætatem pervenerint, ſæpius ad me-
liorem quoque frugem redire ſolent, juxta illud
Sen.

Juvenilis ardor impetu primo furit:
Langueſcit idem facile, nec durat diu
In Venere turpi, ceu levis flamma vapor.

Tum ob ſanctionem Carol. *in art. 164. Ord. crim.* 24
in verb. ſo der Dieb oder Diebin ihres Alters unter
14. Jahren wären, die ſollen um Diebſtal ohne ſon-
dere Urſach auch nicht vom Leben zum Tode gerich-
tet, ſondern der obgemeldeten Leibes-Strafe gemäß,
mit ſamt ewiger Urphede geſtraffet werden. & in fin.
ſo ſollen Richter und Urtheiler deßhalben auch
Raths pflegen, wie ein ſolcher junger Dieb an Gut,
Leib oder Leben zu ſtraffen ſey. ꝛc. quæ ſanctio licet
de crimine furti ſolummodo loquatur, attamen,
quin & in aliis quoque delictis locum habeat, ac
obſervari debeat, ex ratione identitatis ambigen-
dum prorſus non eſt;

Tum ob textum juris Sax. *in art. 65. lib. 2.* Landr. 25
ubi hæc verba habentur: kein Kind mag unter ſei-
nen Jahren was thun, da es ſein Leib mit verwircken
mag. Erſchlägt ein Kind einen Mann, oder läh-
met es einen, ſein Vormund ſoll das beſſern mit jenes
Wehrgeld, ob es auf das Kind gebracht wird. quæ
verba manifeſte innuunt, ne quidem in foro Sax.
impuberes delinquentes ordinario mortis ſuppli-
cio puniri poſſe. Etſi enim de infantibus loquan-
tur; attamen de impuberibus, qui nondum 14. æ-
tatis annum attigerunt, accipienda ſunt, quippe
quos jus Sax. infantes appellitat, ut probat gloſſ.
Lat. *ad text. germ. d. art 65. lit. a.* ibi: ein Kind un-
ter ſeinen Jahren *is eſt, qui nondum complevit 14. æ-
tatis annum. &c.* & poſtea: zu ſeinen Jahren kom-
men, *dicitur de eo, qui complevit 14. annum ætatis. &c.*

Q. 3. Puellæ quando dicantur puberes in materia delictorum?

Pro exactiori tamen hujus regulæ intellectu 26
notandum eſt *primo*, in materia delictorum non
modo maſculos, ſed & fœminas tum demum dici
puberes, ſi compleverint annum decimum quar-
tum, ita ut fœmina, etiamſi duodecimum ætatis
annum jam exceſſerit, ob delictum tamen pœnæ
ordinariæ ſubjici non debeat, ſed jure ac beneficio
impuberum adhuc gaudeat.

Licet enim jure communi Juſtinianeo fœminæ 27
ſint puberes, quæ duodecimum expleverunt æta-
tis annum, *§. 1. Inſt. quib. mod. tutel. finiat. l. ult. C.
quand. tut. vel curat. eſſ. deſin.* attamen hodiernis
moribus in pœnalibus, ceu odioſis, hæc differen-
tia non obſervatur, ſed fœminæ æque, ac maſcu-
li, ante annum decimum quartum completum,
pro impuberibus habentur, atque a pœna ordina-
ria liberantur;

Tum, ob text. *in art. 164. Ord. crim.* in verb. 28
ſo der Dieb oder Diebin ihres Alters unter 14. Jah-
ren wären, die ſollen nicht vom Leben zum Tode ge-
richtet werden. ꝛc. quæ ſane verba quoad ſupplicii
irrogationem impubertatem etiam puellarum ad
annum 14. extendunt;

Tum, quod iniquiſſimum eſſet, gravius puniri 29
puellas, atque pueros; quibus tamen ratione ſe-
xus & imbecillitatis judicii facilius indulgendum
eſſet, *c. ſicut dignum. 13. ext. de homic. l. quisquis. 5.
§. ad filias. C. ad L. Jul. Maj.*

Secundo, etſi regula prædicta generaliter, im- 30
puberes ex delicto obligari, ac proinde pœna
arbitraria teneri dicat; attamen hoc non ali-
ter

Digitized by Google

ter accipiendum eſt, quam ſi doli ſint capaces, prout ipſa verba regulæ innuunt. Unde fit, quod impuberes infantiæ proximi, quia communiter etiam dolo carent, infantibus æquiparentur, atque ab omni fere pœna perinde ac infantes liberentur, *arg. § pupillus. Inſt. de inut. ſtipul. l. 1. ff. de injur.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temper. c. 7. n. 6.* Andr. Gail. *lib. 2. obſerv. 110. n. 31.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. E.* Gandin. *in tit. de pœn. reor. n. 30.* Proſp. Farin. *P. 3. Oper. crim. de pœn. temper. q. 92. n. 51.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 57. verſ. & idem eſt.* Marc. Anton. Blanch. *in pract. crim. §. imbecillitate. n. 1.*

31 Sed longe diverſa ratio eſt impuberum, pubertati proximorum, qui cum regulariter doli capaces ſint, judiciumque habeant, delinquere intelliguntur, ac propterea etiam arbitrariam pœnam incurrunt, *l. impuberem. 23. ff. de furt. l. excipiuntur.*
32 *14. ff. ad SCtum Silan.* Etſi vero alii aliter hoſce definiant, ſcilicet pubertati dicantur proximi, vel, qui decimum annum & dimidium compleverunt, ut vult gloſſ. *in §. ſed quod diximus. 10.* verb. *Infantiæ. Inſt. de inutilib. ſtipulat.* Bartol. *in l. 1. n. 6. ff. de novat.* Gandin. *in tit. de pœn. reor. n. 30.* Aut, qui prope ad pubertatem acceſſerunt, & intra annum & ſemeſtre eam aſſequuntur, ut ſentiunt Jac. Cujac. *lib. 17. obſerv. 4. in fin.* Joh. Borch. *in com. de verb. oblig. c. 3. n. 11. & de pact. c. 3. n. 19.* Aut, cui ad puberem ætatem menſes tantummodo ſex deſunt, ſecundum Bald. *in l. excipiuntur. 14. ff. ad SCtum Silan.* Jaſon *in Auth. Sacramenta puberum.*
33 *n. 15. C. ſi adverſ. vendit.* Verior tamen eſt ſententia exiſtimantium, judicis arbitrio committendum eſſe, qua ætate quis proprie dicatur proximus pubertati, *arg. l. 1. ff. de jur. deliber.* Salycet. *in l. impunitas. 7. n. 2. & 3. C. de pœn.* Nam judex, inſpecta impuberis diſcretione, aliisque circumſtantiis probe perpenſis, hac de re facillime judicare poterit, Joh. Harppr. *in §. in ſumma ſciendum. 18. n. 4. Inſt. de obligat. quæ ex delict. naſcunt.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. q. lib. 2. cent. 1. caſ.*
34 *57. n. 44. & ſeqq.* Qui non tam pluralitatem annorum, quam dolum atque malitiam accurate conſiderare, & pro ratione iſtius pœnam irrogare debet: quamvis Interpp. communiter utrumque conjunctim, pluralitatem ſcilicet annorum, & malitiam requirant, Blanch. *in pract. crim. §. imbecillitate. n. 6. & ſeqq.* Ant. Gomez. *d. c. 1. n. 57.*

Q. 4. Qualisnam pœna reo impuberi poſſit irrogari?

35 *Tertio*, quæri poteſt, *quænam proprie pœna impuberi reo delinquenti, pubertati proximo, ac doli capaci infligi queat?* Hujus quæſtionis deciſio deſumenda eſt ex eo, quod pœna arbitraria impuberes affici velit regula antea poſita. Quum vero
36 pœna arbitraria ſit carcer vel relegatio, utique & ejuſmodi pœna impuberes pubertati proximos plecti debere, concludendum eſt: quod & haud obſcure colligi poteſt *ex art. 157. 158. 161.* junct. *art. 164. Ord. crim.*
37 Quibus non obſtat *art. 65. lib. 2.* Landr. in verb. Erſchlägt ein Kind einen Mann, oder lähmet es einen, ſein Vormund ſoll das beſſern mit jenes Wehrgelde. ꝛc. Unde dicendum videtur, impuberes (quos nomine infantis ibidem intelligi,
38 probavi ſupra ex gloſſ. *d. art. 65. lit. a.*) ſolutione werigeldi ab omni alia pœna liberari; ſiquidem præſtatio werigeldi de jure Saxonico pœnam arbitrariam carceris, vel relegationis neutiquam excludit, ſed præter werigeldum pœna quoque arbitraria, quæ corporis afflictiva non eſt, homicidii reo tuto irrogari poteſt, uti notiſſimum eſt ex *Conſt. Elect. 11. P. 4.* Ac certe in foro Sax. uſitatiſſimum eſt, carceris vel relegationis pœnam reis impuberibus adjudicari. Quin & ejuſmodi pœnæ quandoque hoc additur augmentum, ut impubes in carcere virgis cædatur.

Prout ſæpius reſponſum memini: So wird *N. N.* wegen ſolcher ſeiner Verbrechung, in Anſehung ſeiner Jugend, im Gefängniß mit Ruthen gezüchtiget, und darauf, iedoch ohne Leiſtung des Urphedens, des Landes billig verwieſen, V. R. W. 39

Hæc enim verba (ohne Leiſtung des Urphedens) *ſententiæ ut plurimum inſeruntur, quando impuberi relegatio adjudicatur. Ne forſan judex imperitus in executione pœnæ indictæ, reum impuberem jurare, & Urphedam præſtare faciat, contra l. jusjurandum. 34. §. pupillo. 2. ff. de jurejur.*

Sæpius tamen carceris pœna reo impuberi injungitur, ita tamen, ut pro ratione malitiæ ac doli, virgis ſimul cædatur, ac poſtea dimittatur. Veluti reſpondimus Prætori Freibergenſi: So wird *M. R.* in Anſehung ſeiner Jugend, und daß er nur 12. Jahr alt iſt, in dem Gefängniß mit Ruthen durch den Stockmeiſter ziemlicher maſſen gezüchtiget, und nach ausgeſtandener Straffe, und geſchehener ernſter Vorhaltung und Verwarnung, ſich vor dergleichen böſen Händeln wohl vorzuſehen, und zu hüten, damit ihme nicht etwas ärgers begegnen, und wiederfahren möge, des Gefängniß wiederum erlediget, V. R. W. *M. Jan. A. 1624.* 40

It. So wird gemeldter Knabe *C. B.* wegen ſolcher ſeiner begangenen Verbrechung, im Gefängniß durch den Büttel oder Stockmeiſter ziemlicher maſſen mit Ruthen gezüchtiget, und hernach der gefänglichen Hafft billig wiederum entlediget, darbey ihm mit Ernſt unterſaget wird, ſich hinführo vor dergleichen Händeln wohl vorzuſehen, damit ihm nicht etwas ärgers wiederfahren möge, V. R. W. An Breitenbauchiſchen Richter und Schöppen zu Petſchkendorff, *M. Jul. A. 1626.* 41

It. So wird bemeldtes Mägdlein, in Anſehung ihrer Jugend, im Gefängniß ziemlicher maſſen mit Ruthen durch den Stadtknecht gezüchtiget, und folgends bey der Erledigung der Gefängniß von dergleichen Sachen mit allem Ernſt abgemahnet, mit der Verwarnung, wo ſie nicht davon abſtehen wird, ſie künfftig mit härterer Straffe beleget werden ſoll, V. R. W. *Præt. & Scab. Dreſd. M. Febr. A. 1628.* 42

In caſu ſimili fuit pariter pronunciatum, ad requiſit. Quæſt. in Freyburgk, *M. Aug. A. 1595.*

Quæſt. Leiſnic. M. Nov. A. 1607.

Quarto, ſciendum & hoc, quod in puniendis reis impuberibus, pro ratione atrocitatis delicti, & malitiæ delinquentis, quæ alias ætatem ſupplet, ad pœnam corporis afflictivam deveniri, reusque publice fuſtigari queat. *Tum*, ob textum manifeſtum in *art. 164. Ord. crim.* in verb. ſondern obgemeldeten Leibes-Straffe gemäß, mit ſamt ewiger Urphede geſtraffet werden. ꝛc. & in fin. wie ein ſolcher junger Dieb an Gut, Leib oder Leben zu ſtraffen ſey. ꝛc. 43

Tum, quod pœna arbitraria ad fuſtigationem quoque, aliamve pœnam corporis afflictivam extendi poſſit: uti notiſſimum eſt, & probatum ſupra *q. 133. n. 17. ex Conſt. Elect. 8. P. 4. Conſt. 32. Conſt. 45. d. P. 4.* 44

Quo tamen caſu de malitia inexcuſabili impuberis vel conſtare debet. Quam in puero undecim annorum deprehendentes ob ſtuprum violentum commiſſum, fuſtigationis pœnam ipſi dictare haudquaquam dubitavimus, in h. m. reſpondentes: So wird er wegen ſolcher an dem Mägdlein begangenen und vollbrachten gewaltſamen Nothzucht, geſtalten Sachen nach, weil die Boßheit bey ihm das Alter erfüllet, öffentlich zur Staupen geſchlagen, und nach erlittener und ausgeſtandener Leibes-Straffe des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *Quæſt. VVeidenſi, M. Sept. A. 1620.* 45

Pariter quoque adverſus reum ſacrilegii impuberem pronun- 46

*nunciatum fuit, ad requiſ. Senat. Dreſd. hiſce formali-
bus:* Ob ſich nun wohl der Gefangene *C. K.* zu ſolchem
Kirchen-Raub bekannt, und wir uns darneben erin-
nern, was Vermöge der Sächſiſchen Rechte auf diejes
nige, ſo Kirchen oder Kirch-Höfe berauben, für eine
Straffe, nemlichen, daß dieſelben geradebrecht werden
ſollen, verordnet; Dieweil aber gleichwohl bey dieſem
peinlichen Fall etliche Umſtände angeführet werden, ſo
bey *Dictirung* der Straffe in gebührende Acht genom-
men werden müſſen, unter welchen dieſe nicht die wenig-
ſten ſeyn, nemlich, des Gefangenen Jugend und Min-
derjährigkeit, indeme derſelbe noch biß dato das 14.
Jahr ſeines Alters vollkömmlichen nicht erreichet, und
daß er die Sachen um ein leidliches, ſich des Hungers
zu erwehren, verkaufft, welche Umſtände dann Kayſers
Carls des *V.* und des Heil. Römiſchen Reichs peinliche
Gerichs-Ordnung den Richtern und Urtheils-Faſſern
gebührlichen in Acht zu nehmen befiehlet, *rc.* So mag
der Gefangene dahero am Leben nicht geſtraffet wer-
den. Er wird aber gleichwohl mit Staupen-Schlä-
gen des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *M.
Febr. A. 1615.*

47 *Nec non in crimine furti, ad conſultat. Præfecti* in Son-
dersleben: Aufn Fall aber der Gefangene ſeines Al-
ters über das 14. Jahr vollſtändig nicht ſeyn wird,
verbliebe er mit der Todes-Straffe verſchonet, und
würde allein mit Staupen-Schlägen des Landes ewig
verwieſen, V. R. W. *M. Nov. A. 1625.*

Et in caſu ſimili ad requiſ. VVolffg. Henr. a Schleinitz, *M.
Febr. A. 1614.*

Wolffgang Siegfriedens, zu Behlen, *M. Dec. A. 1625.*

48 *Quinto*, denique notandum, licet impubes
pœna mortis regulariter exemptus ſit, fieri tamen
quandoque poſſe, ut ob inſignem & ſupinam ma-
litiam, ſupplicium mortis ipſi jure infligatur. Et
ſic exceptio a regula antea poſita hoc caſu facien-
da eſt, de qua teſtatur Bald. *in l. excipiuntur. in pr.
ff. ad SCtum Silan.* & poſt eum aliosque, quos
allegat, Sfort. Odd. *de reſtit. in integr. P. 2. qu. 80.*
49 *n. 51.* junct. *n. 54.* Quæ nec fundamento deſtitui-
tur; Præterquam enim, quod verba *l. excipiuntur.
14. ff. ad SCtum Silan.* ibi: *Trebius autem Germa-
nus Legatus etiam de impubere ſumi juſſit ſupplicium,
& tamen non ſine ratione. &c.*) generaliter loquan-
tur, ac proinde non inepte ad ſupplicium quoque
mortis extendi queant, *l. 1. §. generaliter. ff. de le-*
50 *gat. præſtand.* prout infert Bald. *dict. loco*, Sanctio
Carolina diſertis verbis pœnam mortis reis quo-
que impuberibus, pro arbitrio judicis quandoque
irrogari permittit, in *Ord. crim. art. 164.* ibi: wo
aber der Dieb nahe bey 14. Jahren alt wäre, und
der Diebſtahl groß, oder obbeſtimmte beſchwerliche
Umſtände ſo gefährlich darbey gefunden würden,
alſo, daß die Boßheit das Alter erfüllen möchte:
So ſollen Richter und Urtheiler deßhalben auch
(wie hernach gemeldt) Raths pflegen, wie ein ſol-
cher junger Dieb an Gut, Leib oder Leben zu ſtraffen
51 ſey. Ac licet ibidem de crimine furti ſolummodo
agatur; quin tamen in criminibus & delictis fur-
to atrocioribus idem obtineat, vix quisquam du-
bitare poteſt. Exinde vero, quod Sanctio Carol.
judices hoc caſu peritiores conſulere jubet, ſatis
colligere eſt, non facile mortis ſupplicium adver-
ſus impuberes decernendum, ſed facti ac criminis
circumſtantias quasque, nec non conditionem &
qualitatem delinquentis probe & exacte prius
examinandam eſſe. Ubi imprimis advertendum:
52 *Primo*, an impubes prope & mox impleverit an-
num decimum quartum, *in verb. d. art. 164.* wo
53 der Dieb nahe bey 14. Jahren alt wäre. *rc.* *Se-
cundo*, num malitia delinquentis ſit ſupina, ita ut
ætatis defectum ſuppleat, nec correctio aliqua
ſperanda, *in verb.* alſo daß die Boßheit das Alter
54 erfüllen möchte, *rc.* *Tertio*, an crimen perpetra-
tum ſit ex atrociſſimis, aut circumſtantiæ tales
concurrant, quibus delictum aggravatur, *in verb.
d. art. 164.* oder beſchwerliche Umſtände ſo gefährlich
darbey gefunden würden. *rc.* Ex quibus conje-
cturis ſupina malitia colligi poteſt. Quare,
priusquam pœna mortis reo impuberi irrogetur,
hæc tria concurrant, neceſſe eſt. Nempe, ut
impubes prope egreſſus annum ætatis 14. ex ſupi-
na malitia delictum commiſerit atrociſſimum, vel
cum ejusmodi qualitatibus, quæ crimen atrox
multum aggravant. Quorum uno deficiente, 55
haudquaquam ad mortis ſupplicium deveniri
poterit. Ac certe judex hac in re anceps melius
conſcientiæ videtur conſulere, pœnam mitiorem
impuberi irrogando, quam gravius in ipſum
animadvertendo.

Secundum ea pœnam mortis dictavere Scabini cuidam reo 56
*incendii N. S. qui tempore commiſſi delicti nondum com-
pleverat annum 14. adjecta clauſula, ut, ſi judex ei gra-
tiam facere velit, ſeveriori ignis ſupplicio remiſſo, pœna
gladii plecteretur, factaque executione, cadaver combure-
retur; ad requiſ. Quæſt. Leiſnic.* So möchte er wegen
ſolcher begangenen und bekannten Mißhandlung, inde-
me er vorſetzlich Feuer angeleget, und das Hauß ange-
ſtecket, hinwiederum mit dem Feuer vom Leben zum To-
de geſtrafft, und hingerichtet werden. Man wolte denn
in Anſehung, daß der Gefangene, Inhalts des aufge-
ſchlagenen Tauff-Regiſters, am verfloſſenen vierzehen-
den *Martii* jüngſthin, (und alſo nach vollbrachter
That) allererſt das vierzehende Jahr ſeines Alters er-
füllet, ihme die Straffe des Feuers, ſo er ſonſten nach
Schärffe der Rechte verwircket, jedoch wenn er darum
demüthig und in Unterthänigkeit bitten wird, aus Gna-
den erlaſſen: Auf den Fall würde er, weil ſonderlich
aus allen Umſtänden abzunehmen, daß die Boßheit bey
dem Gefangenen das Alter erfüllen thut, und dahero
ihme die Lebens-Straffe, wegen ſeiner angezogenen
Jugend, nicht mag erlaſſen werden, mit dem Schwerdt
vom Leben zum Tode billig hingerichtet, und der Cörper
nichts deſtoweniger nach beſchehener *Execution* ins
Feuer geworffen, und zu Pulver verbrannt, V. R. W.
M. Mart. A. 1617.

In caſu ſimili pariter fuit pronunciatum adverſus puellam 57
*M. D. quæ nondum annum 14. egreſſa, incendium commi-
ſerat; ad conſultat. Quæſt. Delitiani:* So möchte ſie,
wegen ſolcher begangenen und bekannten Mißhand-
lung, und daß ſie vorſetziglichen Feuer angeleget, hin-
wiederum mit dem Feuer vom Leben zum Tode geſtrafft
und hingerichtet werden. Man wolte ihr denn, in An-
ſehung ihrer Jugend, weil ſie allererſt ins 14. Jahr ge-
het, die Straffe des Feuers, ſo ſie ſonſten Vermöge der
Rechte verwircket, iedoch wenn ſie darum demüthig
und in Unterthänigkeit bitten und anſuchen würde, aus
Gnaden erlaſſen. Auf den Fall würde ſie, weil ſon-
derlich aus allen Umſtänden zu vernehmen, daß die
Boßheit bey der Gefangenen das Alter erfüllen thut,
und dahero ihr die Lebens-Straffe wegen ihrer angezo-
genen Jugend nicht mag erlaſſen werden, geſtalten
Sachen nach, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode
billig gebracht und geſtrafft, V. R. W. *M. Mart.
A. 1615.*

Simili modo ob furtum commiſſum dictaverunt Scabini pœ- 58
*nam laquei cuidam furi impuberi, qui nondum complebe-
rat annum ætatis decimum quartum; ad conſultationem
Judicis* in Hayn, *M. Febr. A. 1609.*

Tertia denique regula, quæ minores concernit, 59
hæc eſt: Quod delinquens, ob minorenni-
tatem a pœna ordinaria regulariter non
excuſetur.

Poſtquam impuberes annum decimum quar- 60
tum compleverunt, & decimum quintum annum
ingreſſi fuere, puberes ſive minores dicuntur, us-
que ad annum vigeſimum quintum: quo comple-
to, de jure communi majores habentur in negotiis
peragendis, ac etiam in delictis, *l. fin. C. de iis,
qui ven. ætat. impetr. l. cum filio. 50. § ult. ff. de le-
gat.*

Q. 5. Quando impubes ultimi ſupplicii pœna affici queat?

Digitized by Google

gat. 3. l. auxilium. 37. §. in delictis. ff. de min. l. 1. & 2. C. ſi adverſ. delict. Sed de jure Saxon. minorennitas durat ſaltem uſque ad annum viceſimum primum incluſive. Quia enim in terris Saxonicis maturius aliquanto ſapiunt homines, ideo majores ſtatim dicuntur completo vigeſimo primo anno, per textum Landr. *l. 2. art. 42. &* Lehnr. *c. 26.* Matth. Col. *P. 1. dec. 19. n. 4.*

Qu. 6. An & quatenus minorennitas delinquentem a pœna ordinaria excuſet?

61 Hoſce minores ex delicto quidem obligari, attamen remiſſa pœna ordinaria, mitius puniendos eſſe, communiter tradunt Dd. quos refert & ſequitur Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. de pœn. temper. q. 92. n. 41.* Hippol. de Marſil. *in l. de minore in pr. n. 57. ff. de qu.* Andr. Tiraqu. *in tr. de pœn. temper. cauſ. 7. n. 1. & ſeqq.* Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 32. n. 11.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 60. in pr.* Joſ. Ludov. *P. 1. dec. Lucenſ. 17. n. 41.* Tib. Dec. *in tr.*
62 *crim. l. 5. c. 37. n. 56.* Franc. Cald. *in repet. l. ſi Curatorem.* verb. *vel adverſarii dolo. n. 5. C. de in integ. reſtitut minor.* Sfort. Odd. *in tr. de reſtit. in integr. P. 2. qu. 80. n. 72. & ſeqq.* generalem ponentes concluſionem, quod hæc ætas ſit juſta cauſa mitigandi pœnas, ſecundum *l. 1. §. impubes.* ibi: *Ætas enim excuſationem meretur.* ubi gloſſ. in verb. *ætas. ff. ad SCtum. Silan. l. fere in omnibus.* ibi: *fere in omnibus pœnalibus judiciis & ætati, & imprudentiæ ſuccurritur. ff. de reg. jur. l. aut facta. 16. §. perſonam.* Ibi: *in hujuſmodi rei conſideratione ætatis ratio quoque habetur. ff. de pœn.* Quam concluſionem
63 vulgo extendunt, ut judicem non ſolum poſſe, ſi velit, minoribus delinquentibus pœnam temperare; ſed etiam ad id teneri, & ſi id non fecerit, gravare reos, ac propterea ab ipſo appellari poſſe exiſtiment, Ang. Aret. *in tr. maleſ.* verb. *ſcient. n. 12. in fin.* ubi dicit, hoc eſſe beneficium minoribus a jure datum, quod eis auferri non queat, Grammat. *dec. 23. n. 12.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 63.* Proſp. Farin. *d. qu. 92. n. 163.* ubi multos alios allegat.

64 Sed ut pace horum *Interpp.* dixerim, concluſio hæc nullibi in jure fundata eſt. Quod enim dicitur, & ex textibus allegatis probatur, ætatem veniam mereri; id certo certius eſt, ſed in ætate impubere tantummodo obtinet, ad minorennitatem vero haudquaquam extendi debet, eo quod minores regulariter ex dolo ac malitia delinquant. Alias ſane, ſi verba iſta generaliter accipienda eſſent, neſcio ad quam non ætatem adaptari poſſent.
65 Rectius vero ſentit Bald. *in l. 1. n. 1. C. ſi adverſ. delict.* exiſtimans, judicem quidem pro ratione circumſtantiarum minoribus delinquentibus pœnam minuere ex arbitrio poſſe; attamen hoc facere non teneri, quem ſequitur Vulpell. *Conſil. 101.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. q. lib. 2. caſ. 329. n. 9.* & Matth. Coler. *P. 1. dec. 162. n. 8.* Cum quibus divortium facio a communi illa *Dd.* opinione, regulam ponendo generalem: quod regulariter minores mitius puniri haud debeant.
66 Siquidem communi *Interpp.* opinioni tum demum inhærendum eſt, quando juſta ratione ac fundamento nititur, *c. ergo. diſt. 9.* Henr. Bocer. *in tr. de adult. c. 5. n. 52.* Nil vero autoritatis ea habet, quando ſimpliciter ſine lege vel ratione per tranſennam vel diſcurſum abſque diligenti conſideratione, nec penſitatis hinc inde argumentis, perfunctorie ſaltem collecta eſt, Andr. Alciat. *lib. 4. par. c. 17.* Neviz. *in Sylv. nupt. lib. 5. n. 29.* Socin. Jun. *conſ. 1. num. 143. & conſ. 119. n. 30. vol. 1.* Tiber. Decian. *vol. 1. conſ. 31. n. 120.*

Quod autem regula hæc juri ac rationi conſona ſit, patet *primo* ex *l. auxilium 37. §. in delictis. ff. de minor.* ibi: *in delictis autem minor annis 25. non meretur in integrum reſtitutionem, utique atrocioribus; niſi quatenus interdum miſeratio ætatis ad mediocrem pœnam judicem produxerit.* Ubi probe obſervanda eſt particula *interdum*, quæ ſatis probat, regulariter in delictis minorum pœnam non eſſe temperandam, ſed interdum, hoc eſt, quando ſic judici viſum fuerit, prout ita infert Bald. *in d. l. 1. C. ſi adverſ. delict.* Jac. Menoch. *d. caſ. 329.* 67

Secundo, axioma fere generale eſt, ac in jure ſatis fundatum, quod in criminibus & publicis judiciis ætatis ſuffragio minores non juventur, *l. 1. C. ſi adverſ. delict. l. ſi ex cauſa. 9. §. nunc videndum.* ibi: *placet in delictis non ſubveniri minoribus. ff. de min.* Ratio in promptu eſt, quia deceptis, non decipientibus & doloſe delinquentibus ſubveniri debet, *l. 1. in pr. ff. de minor.* Nec obſtat, quod in minore tantus non ſit dolus, quantus in majore, Aug. *in addit. ad Angel. Aret. in tract. maleſic.* verb. *ſcienter. n. 12.* Ant. Teſſaur. *dec. 161. n. 4.* Etſi enim hoc verum ſit, haudquaquam tamen exinde ſequitur, minores a pœna mortis immunes eſſe, quippe qui omni prorſus dolo non carent. Sufficit namque talem adeſſe dolum, qualis ad infligendum mortis ſupplicium requiritur, cujus minores delinquentes expertes non eſſe, ſat manifeſtum eſt ex *d. l. auxilium. 37. §. in delictis. ff. de min.* 68 69

Tertio, accedit Sanctio Carol. quæ eos ſolummodo fures a mortis pœna eximit, qui adhuc impuberes ſunt, & decimum quartum ætatis annum nondum exceſſerunt, *in art. 164.* in verb. init. So der Dieb oder Diebin ihres Alters unter vierzehen Jahren wären, die ſollen um Diebſtahl ohne ſondere Urſach auch nicht vom Leben zum Tode gerichtet werden, ꝛc. Unde ſequitur, iis minoribus, qui jam egreſſi annum decimum quartum furati fuerunt, mortis ſupplicium haud remittendum eſſe, argumento a contrario ſenſu deſumpto ex *d. art. 164.* Qui licet ſpecialiter de crimine furti loquatur; attamen, quin & ad ſimilia, ac multo magis atrociora delicta, ex ratione hujus Sanctionis extendi debeat, nemini obſcurum eſſe poteſt. 70

Hancque regulam in terris Sax. uſu receptam eſſe, & ſecundum eam Elect. Saxon. Scabinos quotidie pronunciare, certo certius eſt, & ex plurimis eorundem ſententiis patet. Veluti ſic reſpond. Senat. Torg. Da ſichs nun in der Erkundigung befinden würde, daß der Gefangene gewiß über vierzehen Jahr wäre, und er auf ſeinem gethanen Bekänntnüß vor Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen würde, ſo möchte er nach Schärffe der Rechte, mit dem Strange vom Leben zum Tode geſtraffet werden. ꝛc. *M. Dec. A. 1596.* 71

It. Senat. Hamburg. Und mag die zuerkannte Straffe des Strangs, wegen ſeiner angeführten Jugend, geſtalten Sachen nach, weil es mit ihm dem Gefangenen dieſe Gelegenheit und Zuſtand hat, (wenn er gleich noch jünger von Jahren, ungeachtet er doch allbereit das 17. Jahr ſeines Alters erreichet, und in das 18. Jahr getreten,) daß bey ihm die Boßheit das Alter erfüllen thut, ihme nicht erlaſſen, noch füglichen geändert, und gelindert werden, V. R. W. *M. Apr. A. 1615.* 72

Plura Scabin. præjudicia vide ſupra P. 2. qu. 82. num. 31. & ſeqq. 73

Non tantum vero in crimine furti, ſed & aliis quoque delictis, pœnam ordinariam reis minoribus indicere non dubitavere Scabini. Veluti ob perpetrati incendii crimen, pœnam ignis dictaverunt cuidam reo 16. annorum; ad requiſ. Præfecti in Croſſen, *M. Sept. A. 1616.* 74

Et in caſu ſimili, ad Conſultat. Quæſt. Dippoldiswald. M. Jun. A. 1624.

Digitized by Google

Item Dn. Ferdin. Baronis a Biberſtein, *M. Sept. A. 1627.*

75 *Similiter & cuidam venefico 17. annorum ignis ſupplicium a Scabinis dictatum fuiſſe reperio :* An Richter und Schöppen des Weichbild-Gerichts zu Zeitz, *M. Apr. A. 1587.*

76 Nec ſolum in delictis atrociſſimis hæc regula ſibi locum vendicat, ſed & in aliis criminibus idem juris obtinere, generalitas regulæ, ejusque ratio ſatis ſuperque evincit. Licet namque verba *l. auxilium. 37. §. in delictis.* ibi: *utique atrocioribus. ff. de minor.* quis urgere, ex iisque inferre velit, minores non niſi in atrocioribus criminibus pœnæ ordinariæ ſubjugandos eſſe; Inde tamen
77 hoc vix evinci poterit: cum vocabulum (*utique*) ſignificet idem, ac (*maxime,*) ut ſenſus ſit, minores in delictis, maxime atrocioribus, veniam non mereri, quo ipſo leviora delicta potius includuntur, quam excluduntur, ut recte advertit Helfr. Ulric. Hunn. *in tr. de juriſdict. l. 1. c. 5. qu. 5.*

78 *Hinc puero 15. annorum ob commiſſum homicidium ordinariam gladii pœnam irrogandam eſſe, Scabini pronunc.* *Henr. a* Beuſt in Planitz, *M. Apr. A. 1582.*
Quam pœnam quoque dictarunt homicidæ 16. annorum; ad requiſ. Quæſt. in Senfftenberg, *M. Jun. A. 1605.*
It. Quæſt. Dresd. M. Jan. A. 1613.

79 *Quin nec in crimine adulterii minores a pœna ordinaria exemptos eſſe, patet ex l. auxilium. 37. §. in delictis.* ibi: *ſed ut ad legis Juliæ de adulteriis coërcendis præcepta veniamus, utique nulla deprecatio adulterii pœnæ eſt, ſi ſe minor annis adulterum fateatur, &c. ff. de minor.*

Prout reſponſum a Scabinis gegen Sommern, *ad requiſ. Julii* Sperbers: So möchte *N. N.* wegen ſolches begangenen und bekannten Ehebruchs, derer in euer Frage angezogenen Urſachen, als ſeines jungen Alters und Unverſtandes, indeme er nur ſiebenzehen Jahr alt iſt, ungeacht, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. *M. Dec. A. 1584. Vide ſupra P. 2. qu. 62. n. 50. & ſeqq.*

80 Cæterum, etſi hæc regula veriſſima ſit, uti hactenus rationibus & præjudiciis Scabinorum Lipſ. luculenter probatum fuit, per eam tamen judici arbitrium mitigandi pœnas haudquaquam adimitur. Tantum enim abeſt, hanc facultatem judici denegari; ut & diſertis verbis ea conceſſa fuerit. *in d. l. auxilium. 37. §. in delictis.* verb. *niſi quatenus interdum miſeratio ætatis ad mediocrem pœnam ju-*
81 *dicem produxerit, &c. ff. de minor.* Quin ergo judici fas ſit, in criminibus, præſertim atrocioribus, ob minorennitatem, pœnam ordinariam mitigare, ac remiſſo pœnæ augmento, gladii ſupplicium ſubſtituere, ambigendum prorſus non eſt, modo probabilem mitigationis cauſam habeat, utpote, quod delinquens nuper factus fuerit pubes aliove modo ſupinam malitiam purgaverit, *Ord. crim. Car. art. 179.* ubi Matth. Steph. *in not. n. 3.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 60. n. 3.*

82 *Hancque doctrinam in delictis atrociſſimis communiter practicari in Elector. Saxon. Scabinatu obſervavi, dum vel remiſſo ſupplicio atrociori, mitior pœna in ſententia exprimitur, vel judici libera facultas pœnam ordinariam in gladii pœnam, ob minorennitatem rei, convertendi conceditur; veluti in puncto latrocinii Dn. Scabini reſponderunt ad requiſ. Frider.* Rölings, in Kunnersdorff: So möchte er von wegen ſolcher begangenen und bekannten Ermordung und Beraubung, geſtalten Sachen nach, weil er noch ziemlich jung, und nur funffzehen Jahr alt iſt, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode gerichtet, und nach ausgeſtandener Todes-Straffe, der Cörper auf ein Rad geleget, und geflochten werden, V. R. W. *M. Nov. A. 1619.*

Item: Senat. Torgenſ. Und iſt dem Rath zu Torgau die *Inquiſito* zuerkannte Straffe des Rades, von wegen ſeiner Jugend, zu lindern, und ihn mit dem Schwerdt richten zu laſſen, unbenommen, V. R. W. *M. Mart. A. 1583.* 83

Pari modo reſpond. Dn. Scabini in crimine Sacrilegii, cum reus annum 18. nondum compleverat: So möchte er ſolcher ſeiner begangenen und bekannten Deuben und Kirchen-Beraubung halber, mit dem Rade vom Leben zum Tode gerichtet und geſtraffet werden. Man wolte ihm denn in Anſehung ſeiner Jugend Gnade erzeigen, auf ſolchen Fall würde er mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode gerichtet und geſtraffet, V. R. W. *Ad requiſ. M. a S. in O. & N. M. Maj. A. 1631.* 84

Sic & pœna gladii fuit dictata puellæ 15. annorum ob commiſſum infanticidium. Gegen Arnshaugck, an Landrichter, *M. Febr. A. 1583.* 85

Similiter meretricem quandam 17. annorum, eo, quod infantem ſuum ſuffocaverat, gladio plectendam eſſe, reſponderunt Scabini Senat. Chemnic. M. Mart. A. 1585.

Idemque in crimine incendii quotidie practicari, & ob minorennitatem reis hujus delicti ſeveriorem ignis pœnam remitti, ſubſtituta gladii pœna, ſatis teſtantur Sententiæ Scabin. Lipſ. ſupra P. 1. qu. 39. n. 18. & ſeqq. adductæ. 86

Quinimo non ſolum in criminibus atrociſſimis, ſed & aliis delictis; veluti homicidio, adulterio, furto, &c. pœnam mortis ordinariam reis ob minorennitatem quandoque remitti, ſubſtituta fuſtigatione, aut relegatione, ſæpius obſervavi. Neque enim *d. l. auxilium. 37. §. in delictis. ff. de minor.* inter crimina atrocia & atrociſſima diſtinguit, ſed ob miſerationem ætatis indifferenter pœnas mitigare judici permittit; adeoque diſpoſitionem hujus legis ad crimina atrociſſima reſtringere haud licet. 87

Hinc adverſus homicidam quendam 15. annorum Scabini in hunc modum pronunciarunt: So möchte *Inquiſit* wegen ſolcher begangenen und bekannten Entleibung, woferne man ihme in Anſehung ſeines minderjährigen Alters nicht Gnade erzeigen wolte, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden. *Henr. a* Beuſt, *M. Apr. A. 1582.* 88

Remiſſa poſtmodum pœna mortis dictarunt ei Scabini relegationem una cum ſolutione werigeldi & expenſarum M. Jul. ejusdem Anni.

Pariter & in crimine furti, remiſſa pœna ſuſpendii ob minorennitatem, dictata fuit reo delinquenti fuſtigatio cum perpetua relegatione; ad requiſ. Quæſt. Dresd. M. Jun. A. 1587. 89
It. M. Oct. A. 1614.
Vide *ſupra P. 2. q. 82. n. 36.*

Denique & hoc ſæpius obſervavi, quod in criminibus atrociſſimis non ſolum ordinarium ſupplicium reo minori mitigatum, ſed & mortis pœna in fuſtigationem commutata fuerit: ne forſan ad mortis ſupplicium condemnaretur quem ſimplicitas ac imbecillitas conſilii juvare poſſet. 90

Digitized by Google

QUÆSTIO CXLIV.

Quatenus ob Senectutem, Corporiſque Debilitatem, Pœna mitigari debeat.

S U M M A R I A.

1. Senes mitius ſunt puniendi, & quare? n. 2. 6.
3. Senes habent ſenſum puerilem, & pueris ſimiles ſunt, n. 4.
5. Senectus altera adoleſcentia & pueritia eſt.
7. Plurimi ſenes ſunt robuſti, ſapientes, & perſpicaces.
8. Variæ traduntur Dd. diſtinctiones circa mitigationem pœnæ in ſenibus. n. 9. 10. 11.
12. Senectus regulariter a pœna neminem excuſat, & quare? n. 15. 19. 20.
13. Senectus quo anno incipiat, n. 14.
16. Explicatio l. 2. ff. de term. mot. l. 6. ff. ad L. Jul. peculat. l. 3. § 7. ff. ad SCtum Silan. n. 17. 18.
21. Sententia Scab. Lipſ. n. 22. 23. 24. 25.
26. Pœna corporis afflictiva ſenibus non facile infliguntur.
27. Sicuti nec torqueri poſſunt.
28. Sententia Scab. Lipſ.
29. Niſi adhuc ſint graves & robuſti, n. 30. 31.
32. Sententia Scab. Lipſ. n. 33.
34. Senes ob ætatem decrepitam deliri mitius ſunt puniendi. n. 35. 36.
37. Intellectus l. 3. §. 7. ff. ad SCtum Silan.
38. Sententia Scab. Lipſ. n. 39.
40. Propter morbum & corporis debilitatem pœna mitigari debet, n. 41. 42. 43. 45. 46. 47.
44. Eadem ratio eandem facit juris diſpoſitionem.
48. Sententia Scab. Lipſ. n. 49. 50. 51.
52. Ægrotis pœna ultimi ſupplicii non remittenda eſt.
53. In morbis mox curabilibus executio pœnæ differenda eſt.
54. Sententia Scab. Lipſ.
55. Quomodo procedendum, ſi fœmina ſit prægnans, aut infantem lactet.

SEcunda cauſa minuendi pœnam, eſt ſe-
1 nectus. Non minus etenim ſenes, ac minores, vel etiam impuberes, ob delictum commiſſum mitius puniendos eſſe, unanimiter fere tradunt *Dd.* quos longo catalogo refert & ſequitur Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. de pœn. temper. q. 92. n. 23.* Andr. Tiraqu. *in tr. de pœn. temper. cauſ. 8. n. 1. & ſeqq.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 68.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. lib. 2. caſ. 329. n. 20.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. E.* Andr. Gail. *lib. 2. obſerv. 110. n. 34.* Bertaz. *tom. 2. conſil. crim. 70. n. 37.* Franc. Caldas *in repet. l. ſi curatorem.* verb. *vel adverſarii dolo. n. 54. C. de in integr. reſt.* Sfort. Odd. *tr. de reſtit. in integr. P. 2. quæſt. 80. n. 109.* Virgil. Pingitz. *qu. 57. n. 31. & ſeqq.*

2 Cujus rei ratio haudquaquam obſcura eſſe poteſt. Nam ſi minores ob id potiſſimum mitius puniendi ſint, quod nondum perfectum conſilium habeant; conſequenter etiam in ſeniores mitius erit animadvertendum: ſiquidem hi cum adoleſcentibus in pari gradu habentur, ut qui partem bonam conſilii mentis amiſerunt; ut probe dixerit accurſius, ſenes habere ſenſum puerilem, in *l.*
3 *ſenectus. 16. C. de donat.* Quare & pueris mire delectantur, quaſi ſimiles jam, ad ſummum amorem propenſi, Andr. Tiraqu. *d. cauſ. 8. n. 3.* Ac ſenes omnibus modis in pueritiam revolvi, rurſumque ad initium reverti, dicit Ariſtot. *lib. orb. qu. 17. c. 3.* Quod ipſum experientia quotidiana ſatis ſuperque teſtatur: Primum enim redit albor, ſimul & raritas capillitii, quorum utrumque pueris familiare, deinde balbaties, veluti altera infantia:
4 Quia & ſenibus omne corpus ad puerilem modum decreſcit, conſimilis virium imbecillitas, & cibi quoque conſimiles utrique ætati congruunt; poſtremo morum ineptia, levitas animi, & hoc ipſum nihil ſapere in ſenibus infantiam quandam
5 referre videtur, Tiraqu. *d. l.* Ac in ſumma, ſenectus altera adoleſcentia & pueritia eſt; ut mirum haud ſit, quod mitigationem pœnæ afferat.

Quod & luculenter comprobat Calliſtratus *JCtus* 6
in *l. divus Hadrianus. 2. ff. de termino moto.* In verb. *Et poſſunt in tempus, ut cujusque patiatur ætas, relegari, id eſt, ſi junior, in longius, ſi ſenior, reciſius, hoc eſt, brevius.* Et Ulpian. *in l. ſacrilegii pœnam. 6. in pr.* verb. *ſacrilegii pœnam debebit proconſul pro qualitate perſonæ proque rei conditione & temporis, & ætatis, & ſexus, vel ſeverius, vel clementius ſtatuere, &c. ff. ad L. Jul. peculat.* Idemque Ulpian. in *l. ſi quis in gravi. 3. §. 7.* ibi: *ignoſcitur etiam his, qui ætate defecti ſunt. ff. ad SCtum. Silan.*

Nihilominus tamen plurimi quoque ſenes, 7
teſte experientia, etiam ſeptuaginta, octuaginta annorum, & ſupra, ſunt robuſti, perſpicaces, & ſapientes; in quibus crimina perpetrata gravius videntur punienda eſſe, quippe qui plus cognoſcentes, minus delinquere debebant, Sfort. Odd. *de reſtit. in integr. P. 2. qu. 80. n. 116.* & in quibus ratio mitigationis pœnæ ceſſat, quæ eſt mentis alienatio ob ætatem decrepitam, Tiraquell. *d. cauſ. 8. n. 6. & 7.* Proſp. Farin. *d. quæſt. 92. n. 35.* Quod & voluit Jaſon *in l. 3. ignoſcitur. n. 16. in fin. ff. ad SCtum Silan.* ubi dixit: Quod niſi deliri ſint ſenes, quia mente carent, propter ſenium excuſari minime debeant.

Unde ſequitur, doctrinam hanc *Interpp.* gene- 8
raliter acceptam vix ſubſiſtere poſſe abſque peculiari nota abſurditatis, quam ut *Dd.* effugiant, varie diſtinguunt; reſtringentes nempe prædictam doctrinam, vel ad pœnas corporales; puta abſciſ-
ſionem membri ſeu manus amputationem, Bald. 9
in l. quid ergo. §. pœna gravior. n. 10. ff. de his, qui not. infam. & in l. quicunque. n. 17. verſ. quarto caſu. C. de ſerv. fugit. Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 32. n. 14. in fin.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. num. 68.* Vel ad pœnas arbitrarias, Plach. & Gomez. *d. l.* Ita ut veniam nullatenus mereantur ſenes in pœ-
nis pecuniariis, *l. ſemper. 5. ff. de jur. immun.* Ibi: 10
maxime ſi non tam corporis habeat vexationem, quam pecuniæ irrogationem. Sicuti nec in pœnis capitalibus, quæ mortem inferunt, Alber. *in l. 1. § impubes.*

pubes. in fin. ff. ad Silan. ubi ponit illud: *Caſtiga juvenem ferula, furca Senem: Peccantem juvenem corrige, pende ſenem.* Ant. Gomez. *d. c. 1. n. 68.*
11 Plach. *d. c. 32. n. 15.* Alii vero tum demum ſenes mitius puniri volunt, quando nempe propter ſenectutem & ſanguinis diminutionem, diminuti etiam ſenſu ſunt & intellectu, ita, ut repueraſcere incipiant, Andr. Tiraquell. *de pœn. temper. cauſ. 8. n 4.* Ant. Gomez. *d. c. 1. n. 68.* Secus vero quando ſunt robuſti, graves, perſpicaces & ſapientes. Nam tunc eo gravius in illis puniendum eſſe delictum, autumant, tanquam patratum ab eo, qui plus cognoſcens, minus delinquere debebat, Sfort. Odd. *de reſt. in integr. P. 2. quæſt. 80. n. 116.*

Q. 1. An ſenectus delinquentem a pœna ordinaria excuſet?

12 In hac Interpp. varietate. pro exactiori hujus rei declaratione, regulam negativam formare nil vereor: Quod ſcilicet ſenectus regulariter a pœna neminem excuſet.

13 Senectutem dici ab anno 50. perfecto, usque ad annos 70. tradit gloſſ. *in proœm. Sexti,* in verbo *perfectus. &c.* Sed alii docent, ſenem communiter reputari ſexagenarium, Nov. *in tract. ad defenſ. P. 1. n. 45.* Rectius forſan hoc judicis arbitrio committitur, ſecundum Jac. Menoch. *de ar-*
14 *bitr. jud. quæſt. lib. 2. caſ. 59. n. 3.* Quod licet veriſſimum ſit; attamen quin ſeptuagenarius pro ſene haberi debeat, prorſus non ambigendum eſt, per §. *item major. Inſt. de excuſat. tutor.* Viv. *comm. opin.* verb. *ſenex. in fin.* Paris *vol. 2. conſil. 29. n. 38.* Bertazz. *vol. 1. conſil. crim. 102. n. 1.* Albas *in c. quoniam frequenter. n. 18. ext. ut lite non conteſt ita. verſ. ego put.* Ibi addit: Licet alioquin judicis arbitrio relinquatur, ubi definitum non eſt, qua ætate quis ſenex dicatur; tamen in ſeptuagenario nihil judicis arbitrio relinquitur, cum ſatis certum ſit, hunc eſſe ſenem. vid. Andr. Gail. *l. 1. obſerv. 92. n. 7.* Rutger. Ruland. *l. 1. de commiſſ. ad perp. rei memor. c. 6. n. 4.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10 th. 4. lit. E.* Petrus Gilken. *ad Auth. ſed etſi quis. n. 13. C. de teſt.* Menoch. *d. l.*

15 Senes vero hoſce, qua tales, a pœna ordinaria haud eſſe exemptos: Primo vel exinde conſtat, quod nullibi diſerte excepti reperiantur. Quare nec abſque legis autoritate, venia ipſis erit tribuenda, *l. diſſentientis. 15. C. de repud. c. is. qui in eccleſia. 18. in fin. pr. ext. de ſentent. excomm. in 6to.* Jaſon *in l. illam. 19. n. 8. C. de collat.* Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſtor. P. 3. qu. 126. n. 169. & 170.* Hartm. Piſtor. *lib. 2. qu. 13. n. 36.*

16 Nec obſtant textus antea allegati, in *l. 2. ff. de term. mot. l ſacrilegii pœnam. 6. in pr. ff. ad L. Jul. peculat. l. 3. §. 7. ff. ad SCtum Sil.* Reſp. *Primo:* Vel enim dicendum, textus illos in practica non ſervari, cum Julio Claro *in pract. §. ult. quæſt. 60. verſ. ſucceſſive quæro. &c.* ubi ait, ſe nunquam vidiſſe, quod pœna ſenibus fuerit mitigata, præterquam in levibus delictis, & ſenatum Mediolanenſem juſſiſſe fuſtigari quendam furem ſenem, Antonium de Cumis appellatum.

17 *Secundo*, vel reſtringendi ſunt textus illi ad pœnas arbitrarias, in quibus ſolum ſenes mitius puniri debeant, juxta tradita Petr. a Plach. *in epit. delict. c. 32. n. 14.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 68.* Secus vero in pœnis uniformibus, & determinatis a lege & ſtatuto, qualis eſt pœna homicidii, & adulterii: in quibus neutiquam eſt habendus reſpectus perſonarum, Bald. *in l. nemo clericus. n. 1. in 4. notab. C. de Sum. Trinit. & Fid. Ca-*
18 *thol.* Foller. *in pract. crim. c. 16. n. 18.* *Tertio*, rectius forſan accipi debent illi textus de ſenectute decrepita, quæ mentis alienationem habet conjunctam. Nam ſi ſenes ob ætatem decrepitam deliri delinquant, pœnam ipſis mitigandam eſſe, nemo negaverit, niſi qui infantes ac impuberes pœnæ quoque ordinariæ ſubjugandos eſſe, exiſtimaverit: ſiquidem hiſce ſenes in decrepita ætate conſtitutos rectiſſime æquiparari, antea probavi ex Andr. Tiraqu. *in tr. de pœn. temp. cauſ. 8. n. 3.* Atque de hiſce agi *in l. 7. §. 3. ff. ad SCtum Silan.* ipſiſſima textus verba innuunt, *(qui ætate defecti ſunt,)* quæ non niſi de ætate decrepita proprie intelligi queunt.

Secundo, negari nequit, plurimos ſenes, 19
etiam ſeptuaginta & plurium annorum, eſſe robuſtos, ſapientes, & perſpicaces, quibus ſi venia daretur, dubito, annon feneſtra delinquendi ſenibus aperiretur, qui tanto magis puniendi eſſent, quanto gravius delinquere videntur, ſecundum Sfort. Odd. *de reſtit. in integr. P. 2. qu. 80. n. 116.*

Ac ſi cauſa mitigationis pœnæ in ſenibus eſt mentis alienatio, utique ceſſante hac cauſa, ſenes adhuc ſapientes & perſpicaces veniam mereri haud poterunt, Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. quæſt. 92. n. 35.*

Tertio, facit quoque huc, quod ſenes ob 20
ſolam ſenectutem nec donare, nec teſtamentum facere prohibeantur, *l. ſenectus. 16.* Ibi: *ſenectus ad donationem faciendam ſola non eſt impedimento. C. de donat. & l. ſenium. 3.* Ibi: *ſenium quidem ætatis, vel ægritudinem corporis, ſinceritatem mentis tenentibus teſtamenti factionem certum eſt, non auferre. C. qui teſtam. fac. poſſ.* Quod ſi ergo ex contractu teneantur, eaque quæ juris publici ſunt, qualis eſt factio teſtamenti, *l. 3. ff. qui teſtam. fac. poſſ.* perficere queant, cur non etiam ex delicto ſuo teneretur, non certe video: quum non minus diſcretio ac prudentia in contractibus & teſtamenti factione requiratur, quam malitia & dolus in delictis reprehendatur & puniatur.

Hancque regulam in pronunciando ſequi Elect. Sax. Scabinos, certius eſt quam ut probatione ulla indigeat, non ſolum in crimine homicidii, de quo forſan facile nemo dubitat, ſed & aliis in delictis, puta furto adulterio. Prout ſuſpendii ſupplicium furi cuidam 64. annorum dictare haud dubitavere Scabini. Nach Endorff, an Johann Trillern, Verwaltern, *M. Jun. A. 1605.* 21

It. An Schöſſer in Ziegenrück: Hat *N. E.* ein Ehemann von ſechzig Jahren in gutem bekannt, daß er mit einer Wittiben, welche auch ein Weib von 60. Jahren iſt, zu dreyen unterſchiedenen mahlen fleiſchliche Unzucht getrieben, und geehebruchet, welches denn, daß es geſchehen, ſie die Vettel auch bekannt. ꝛc. Da nun gedachter Ehemann *N. E.* auf ſolchen ſeinem gethanen Bekänntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen würde: So möchte er von wegen ſolches begangenen und bekannten Ehebruches mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtraffet werden. ꝛc. *M. Jun. A. 1601.* 22

It. An Rath zu Eißleben: So möchte die Gefangene *C. M.* ſolches ihres begangenen und bekannten Diebſtahls wegen, unangeſehen ſie ein Weib von drey und ſiebenzig Jahren iſt, nach Schärffe der Rechten, mit dem Strange vom Leben zum Tode gerichtet und geſtraffet werden, V. R. W. *M. Jul. A. 1635.*

Pœnam quoque gladii indixerunt adultero cuidam Septuagenario; ad requiſ. Quæſt. in Lauterſtein, *M. Jul. A. 1594.* 23
Præfecti Pegavienſis, M. Jan. A. 1569.
Pari pœna plectendum eſſe adultdrium, maritum 87. annorum,

Digitized by Google

rum, qui cum ancilla ſua ſepties concubuerat, eamque impragnaverat. reſp. Dn. Scabini Quæſt. Chemn. M. Aug. A. 1617.

Vide plura præjudicia *ſupra P. 2. qu. 62. n. 43. & ſeq.*

24 *Similis plane modo in crimine parricidii, pœna ordinaria culei, vel ex defectu aquæ, pœna rotæ fuit dictata VV. M. marito cuidam ſexagenario, qui uxorem ſuam interfecerat,* gegen Wallbach, an Hans Fickern, Richtern daſelbſt, *M. Jun. A. 1621.*

25 *In crimine quoque ſortilegii ſenectutem a pœna incendii neminem excuſare, tantum abeſt, ut negari poſſit, ut etiam veneficæ plerumque ſint vetulæ, quibus hac pœna irrogari ſoleat.*

Q. 2. An & quando ſenes a pœna corporis afflictiva ſint immunes?

26 *Limitatur tamen primo hæc regula* in pœnis corporalibus, quibus non vita adimitur, ſed corpus ſolummodo affligitur, qualis eſt fuſtigatio, aut manus amputatio, quæ absque periculo & diſcrimine vitæ ſenibus ob corporis debilitatem & infirmitatem vix infligi poſſunt. Quare haud raro iis pœna corporalis remittitur, Bald. *in l. quid ergo. §. pœna gravior. n. 10. verſ. & etiam. ff. de his, qui notant. infam. & l. quicunque. n. 17. verſ. quarto caſu. C. de ſerv. fugitiv.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. qu. 92. n. 26.* Petr. a Plach. *in epitom. delict. c. 32. n. 14 in fin.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 86. in fin.*

27 Hinc & fit, quod ſenes, qui ætate ſunt defecti, torqueri nequeant, *l. 3. §. ignoſcitur. 7. ff. ad SCtum Silan.* Ob corporis ſcilicet debilitatem & infirmitatem, quæ tormenta haud patitur absque ſingulari ſanitatis & vitæ damno, Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 64. n. 25.* Franc. Caſon. *in tr. de torment. c. 10. n. 12.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 41. n. 6.* Paul Chirland. *de quæſt. & tort. quæſt. 6. n. 5. & 6.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. c. 1. n. 38.* Hippol. de Marſil. *ad l. edictum. 8 num. 15. ff. de quæſt.* Henr. Bocer. *in tr. de quæſt. & tort. c. 4. num. 21.*

28 *Secundum quæ, remiſſa fuſtigationis pœna, ſenibus non niſi perpetuam relegationem impoſitam fuiſſe, ſcio. Veluti pronunciatum fuit Quæſt.* in Beltzig: Hat *D. K.* ein ſehr alter Mann ein Pferd, ſo zwölff Thaler würdig, bey nächtlicher Zeit geſtohlen, und davon geritten, welches ihme aber auffm Wege entlauffen, und ſeinem Herrn in der Nachfolge wieder zukommen, ꝛc. So wird bemeldter *D. K.* von wegen ſolches Diebſtahls nach Gelegenheit diſsfalls und in Anſehung ſeines Alters mit Landes-Verweiſung billig in Straffe genommen, V. R. W. *M. Nov. A. 1596.*

29 Quod ipſum tamen non ſimpliciter procedit, nec omnes indifferenter ſenes a pœna corporis afflictiva immunes eſſe debent, ſed eos tantummodo veniam ſortiri puto, qui ob decrepitam ætatem debiles admodum ſunt, ac in quibus tanta deprehenditur infirmitas virium, ut absque diſcrimine vitæ, ejusmodi pœna tuto iis haud irrogari queat. Hanc etenim ſolum cauſam eſſe dixi, quæ eos a pœna corporali excuſet, qua deficiente ſtandum omnino erit regulæ generali.

30 Quare nec omnes indifferenter ſenes a tormentis & quæſtionibus ſunt exempti, ſed ſolum ii, qui ætate ſunt defecti, ac bonam partem virium, conſilii ac mentis propter ſenectutem amiſerunt, *d. l. 3. §. 7. ff. ad SCtum Silan.* ſenes autem robuſti, graves ac perſpicaces, non minus atque juniores, tormentis ſubjiciuntur, Franc. Caſon. *in tr. de torment. c. 10. n. 12.* Hippol. de Marſil. *ad l. 8. n. 15. ff.*

31 *de quæſt.* Joh. Zanger. *d. c. 1. n. 39.* Quod ſi ergo judex in reo delinquente talem ætatem decrepitam & infirmitatem virium non deprehendat, ut periculum vitæ ex corporis afflictione metui poſſit, utique quin tum ipſum fuſtigari facere queat, dubium non eſt.

32 *Quare nec Scabini fœminæ cuidam ſexagenariæ fuſtigationis pœnam indicere veriti fuere, in h. m. reſpondentes:* Hat eine Wittibe von ſechtzig Jahren bekannt, daß ſie mit *N. E.* einem Ehemanne, ſo gleichfalls ſechtzig Jahr alt iſt, fleiſchliche Unzucht getrieben, und geehebrochet. ꝛc. So wird ſie mit Staupenſchlägen des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W.

Ad requiſ. Quæſt. in Ziegenrück, *M. Jun. A. 1601.*

33 *Pariter & fuſtigationis pœna fuit adjudicata furi cuidam ſexagenario, ad conſultat. Rud. a* Ponikau, in Hojerswerda. *M. Nov. A. 1628.*

It. Prat. & Scab. Lipſ. M. Jul. A. 1635.

34 *Secundo Limitat. hæc regula* in ſenibus iis, qui propter ſenectutem ſive ætatem decrepitam deminuti ſunt etiam ſenſu & intellectu, ita ut repueraſcere incipiant: Qui ſi delinquant, ex mentis potius alienatione, quam dolo peccare videntur, adeoque a pœna ordinaria liberantur, gloſſ. *in l. ſenectus. 16. C. de donat.* Bald. *in l. quid ergo pœna gravior. n. 10 ff. de pœn.* Sfort. Odd. *de reſtit. in integr. P. 2. quæſt. 80. n. 116.* Andr. Tiraquell. *in tr. de pœn. temper. cauſ. 8. n. 4. & ſeqq.* Ant. Gomez. *tom 3. var. reſol. c. 1. n. 68.*

Q. 3. An non ſenes ob ætatem decrepitam deliri mitius puniri debeant?

35 Quoad mentis enim alienationem ſimiles ſunt hi ſenes, in ætate decrepita conſtituti, pueris ſive infantibus, qui ob doli carentiam ex delicto non obligantur, *arg. l. ſed etſi quemcunque. 5. §. fin. ff. ad L. Aquil. l. infans. 12. ff. ad L. Corn. de ſicar.* Proſp. Far. *d. qu. 92. n. 46.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 60. in pr.* Ludov. Car. *in pract. tr. de homic. §. circa quartum. n. 2.* Quo & facit *c. tanta. 86. diſtinct.* ubi ſummus Pontifex in ignoſcendo ſeni conſiderat illius ſimplicitatem, ut patet ex verbis illis: *Sed quia ſimplicitatem tuam cum ſenectute novimus. &c.* Unde conſtat, pontificem non ſola ſenectute, ſed ſimplicitate quoque motum fuiſſe ad illi indulgendum. Quod ergo dicitur, ſenectutem veniam mereri, juxta communem *Interpp.* ſententiam, hoc non niſi de decrepita ætate accipi debet, quæ mentis alienationem inducit.

36 Hoc tamen non ita intelligendum, ut ab omni prorſus pœna ſenes hi ſint exempti. Etſi enim mitius puniantur, non tamen in totum excuſari & liberari debent, Ant. Gomez. *d. c. 1. n. 68.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 60. n. 23.*

37 Quod ergo dicitur in *l. 3. §. ignoſcitur. 7. ff. ad SCtum Silan.* ignoſcendum eſſe his, qui ætate defecti ſunt; illud non aliter accipiendum, quam de pœna alicujus delicti ordinaria, a qua ſenes deliri ſunt immunes, licet mitiori pœna arbitraria coërceri debeant, Proſp. Farin. *d. q. 92. n. 35.*

38 *Prout reſpondimus Chriſtoph.* Heidenreichen in Mittelſeida: Hat *G. H.* ein Mann von achtzig Jahren ein Pferd aus ſeinem eigenen Gute, ſo wohl ſeinem Sohne Stephan auch ein Pferd, und ſeinem andern Sohn gleichsfalls ein Pferd entritten; Ob nun wohl *Inquiſit* vorwendet, er hätte es darum gethan, daß ihme ſein Weib und Kinder kein Eſſen geben wolten, mit Vorgeben, die Pferde wären ſeine geweſen: Dieweil er aber dennoch ſelbſt geſtehet, daß alle ſein Vermögen euch wegen Schulden verpfändet, auch nicht von ihme beygebracht iſt, daß er ſolches Pferd ſeinem Sohne aberkaufft, ihme auch nicht gebühret, daſelbſt heimlich einzuſteigen, ꝛc. So wird benannter *G. H.* wegen ſol-

Digitized by Google

cher ſeiner Begünſtigung, in Anſehung ſeines Alters, um eine ziemliche Geld-Buſſe, ſeinem Vermögen nach, jedoch daß ſich dieſelbe über 3. oder 4. neue Schock nicht erſtrecke, in Straffe genommen, V. R. W. *M. Sept. A. 1630.*

39 *Item: Henr. ab* Anpeck, in Dörrenthal: Iſt *D. VV.* einem Wittber, ſeine Stieff-Tochter von ſich zu thun und abzuſchaffen aufferleget worden; dieweil er ſich aber deſſen verweigert, hat er, aufn Fall er mit derſelben etwas ungebührliches zu thun haben würde, aller ſeiner Güter verfallen zu ſeyn verwilliget, auch hernach ferner noch hundert Gülden hierüber Straffe zu geben verſprochen; deſſen ungeachtet aber, hat er ſich zu ihr gefunden, mit ihr zu thun gehabt, und ſie geſchwängert, in Meynung ſie gäntzlichen zu ehlichen, immaſſen er ſich denn hin und wieder deswegen Raths erholet und bemühet, darauf er auch zugefahren, und ſich mit einem Stich, ſo er ihme ſelbſten mit einem Meſſer zugefügt, umbringen wollen, und als er *D. VV.* und ſeine Stieff-Tochter darauf vernommen worden, haben ſie ſolches nicht in Abrede ſeyn können, ſondern daſſelbe bekannt und geſtanden, ꝛc. So werden ſie ſolcher Verbrechung wegen, alle beyde mit Staupen-Schlägen des Landes ewig billig verwieſen. Seiner Güter aber hat ſich *D. VV.* nicht verluſtig gemacht: Ihr woltet ihnen denn, in Anſehung daß ſie beredet worden, als könten ſie ſich mit einander zu verehlichen *Diſpenſation* erlangen, *D. VV.* auch in die ſechtzig Jahr alt, etwas kindiſch und gebrechlich iſt, Gnade erzeigen, auf ſolchen Fall möchte ihnen der Staupen-Schlag erlaſſen, ſie aber nichts weniger des Landes ewig verwieſen, auch die Ehe zu vollnziehen ihnen keines Weges nachgelaſſen werden, V. R. W. *M. Febr. A. 1630.*

40 Tertia cauſa mitigationis ſupplicii, eſt morbus ſeu adverſa valetudo: quæ cum priori affinitatem habet, & ex eodem fere principio & fundamento profluit, ut merito illi ſtatim ſubjiciatur.

Q. 4. Adverſa valetudo quatenus delinquentem excuſet a pœna?

41 Etſi vero (quantum ego quidem ſciam) adverſa valetudo inter cauſas diminuendi pœnam a nemine referatur; Attamen effectum mitigationis huic adſcribere, talemque regulam ponere, nil quicquam vereor: Quod ſcilicet propter morbum & debilitatem rei delinquentis, pœna corporalis remitti ac mitigari queat.

42 De cujus regulæ veritate ſi quis dubitet, is *Primo* perpendat, ſenibus in ætate decrepita conſtitutis, pœnas corporales, puta amputationem manus, ſeu membri abſciſſionem, propterea mitigandas eſſe, ut vivi remaneant, prout teſtatur Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 68. verſ. Tertia concluſio*, ubi dicit, majorem & graviorem cenſeri pœnam corporalem in ſene, quam in juvene & robuſto, quia propter ſenectutem & debilitatem ex ea poſſet mori. Idem ſentit Bald. *in l. quicunque. col. 5. verſ. quarto caſu. C. de ſerv. fugitiv.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. qu. 92. n. 26.* Petr. a Plach. *in epit. delictor. c. 32. n. 14 in fin.* Quam rationem ipſemet quoque *JCtus* Ulpianus in *l. 3. § ignoſcitur.* verb. *qui ætate. ff. ad SCtum Silan.* ſatis innuit.
43 At quis non videt, hanc rationem non minus in ægroto ſeu infirmo, ac ſene obtinere: metuendum namque omnino eſt, quod ægrotus ob virium infirmitatem & corporis debilitatem, pœnam corporalem ſuſtinens moriatur, nec vivus remaneat, contra juris diſpoſitionem; quæ neminem per pœnam corporis afflictivam vita privari vult. Quare cum in ægroto eadem obtineat
44 ratio, propter quam ſenex a pœna corporali liberatur; utique & eundem pari immunitate gaudere, omnino dicendum erit; facit namque identitas rationis eandem juris diſpoſitionem, *l. illud. 32. ff. ad L. Aquil. l. bis ſolis. 7. §. actionem. 2. C. de revoc. donat. c. inter corporalia. 2. ext. de translat. epiſc.* gloſſ. *in l. cum certum. 19.* verb. *æquitatis ratio. C. ad L. Falcid.* Bald. *in l. quoniam intelligitur. 5. n. 4. ff. de his, qui not. infam.* Panorm. *in c. quoniam frequenter. 5. n. 6. ext. ut lit. non conteſtat.* Andr. Tiraquell. *reg. ceſſante cauſa. n. 142.* Mod. Piſtor. *lib. 1. conſil. 3. n. 15.*

Secundo, pro confirmanda hac regula ſic 45
argumentari licet: Quicunque torqueri non poteſt, ei pœna corporis afflictiva haudquaquam eſt irroganda: Atqui valetudinarii tormentis ſubjici nequeunt: Ergo nec pœna corporis afflictiva ipſis infligenda erit. Veritas majoris propoſitionis obſcura non eſt ex traditis *ſupra qu. 119. n. 10.* ubi probatum dedi, torturam, ſi non graviorem, æqualem tamen eſſe manus abſciſſioni, & pœnæ corporis afflictivæ; quippe quæ pariter, ac pœna corporalis, corpus lacerat atque affligit, Matth. Weſenbec. *in parat. ff. de quæſt. num. 5.* Jul. Clarus *in pract. § ult. quæſt. 64. verſ. præterea debet.* Hippol. de Marſil. *ad l. divus. n. 2. ff. de quæſt.* Ægid. Boſſ. *in tit. de tortur. n. 12.* Unde 46
vulgo Dd. inferunt, reum torturæ ſubjiciendum non eſſe, niſi crimen, de quo inculpatur, tale ſit, pro quo mortis ſupplicium, vel pœna corporis afflictiva veniat infligenda, Petr. Heig. *P. 1. qu. 40. n. 32.* Matth. Stephan. *in not. ad art. 8. Ord. crim. Car.* Joh. Zanger. *in tr. de quæſt. & tort. in præfat. num. 31.* Franc. Brun. *in tr. de indic. & tortur. in 2. P. quæſt. 3.* Jod. Damhouder *in prax. rer. crim. c. 35. num. 4.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 2.*

Minor quoque propoſitio ſive aſſumtio 47
tam certa eſt, ut a nemine fere in dubium vocetur, prout demonſtravi *ſupra quæſt. 118. n. 46. ex art. 59. Ord. crim.* ibi: ſo der Beklagte gefährliche Wunden, oder andere Schäden an ſeinem Leibe hätte, ſo ſoll die peinliche Frage dermaſſen gegen ihm vorgenommen werden, damit er an ſolchen Wunden oder Schäden am wenigſten verletzt werde. ubi Matth. Stephan. *in not.* Unde concludunt Dd. tormentis interrogari non debere ob virium defectum & corporis debilitatem, valetudinarium, tali morbo laborantem, qui omnis ulterioris cruciatus eſt impatiens, Henr. Bocer. *in tractat. de quæſt. & tort. c. 4. num. 23.* Franc. Jaſon. *in tr. de torment. c. 10. num. 8.* Sequitur hinc ergo, nec valetudinarium, gravi morbo laborantem, pœna corporis afflictiva affici poſſe.

Quam regulam etiam in pronunciando ſequuntur Elect. Sax. Scabin. prout reſpondimus Judici & Scabinis Ilenburgenſ., Ob nun wohl der Gefangene den Staupenſchlag wohl verdienet, derſelbe ihme auch den Rechten nach, weil das *Furtum* vollbracht geweſen, zuerkannt worden, und nunmehr billig ſolche Straffe an ihm zu vollſtrecken wäre, ꝛc. So verbleibet er doch nach Gelegenheit dieſes Falls und wegen ſeiner Schäden und Kranckheit, mit der Staupe, weil euern Bericht nach zu beſorgen, daß wenn er dieſelbe leiden und ausſtehen ſolte, er ſchwerlich mit dem Leben davon kommen würde, verſchonet, und wird allein des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *M. Mart. A. 1629.* 48

Simili

Digitized by Google

49 *Simili plane modo pronunciavimus*, an Rath zu Düben: So verbleibet *Inquiſitin*, in Anſehung ihrer Kranckheit und Beſchwerung, mit der Staupe verſchonet: Sie wird aber nichts deſtoweniger des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *M. Jun. A. 1619.*

50 *Hicque Stylus pronunciandi in Elect. Sax. Scabinatu uſu receptus eſt, quando certo conſtat ex actis de gravi morbo ac debilitate virium, ita ut abſque diſcrimine vitæ tuto pœna corporis afflictiva reo imponi nequeat. Quod ſi vero in genere morbus rei allegetur, fuſtigatio ſolet indici, relicta mitigatione judicis arbitrio, in h. m.* So wird er ſolcher ſeiner Verbrechung wegen, mit Staupenſchlägen des Landes ewig billig verwieſen: Man wolte ihme denn (wenn er es für eine Gnade erkennen, auch darum demüthig bitten würde, und weil es ſonderlich mit ſeiner angezogenen Kranckheit der ſchweren Noth alſo beſchaffen, daß dieſelbe ihme bey *Execution* des Urtheils leichtlich wieder anſtoſſen, und dadurch ſchwerer gemachet werden könte,) den zuerkannten Staupen-Schlag aus Gnaden erlaſſen, auf den Fall würde er mit ewiger Landes-Verweiſung billig geſtraffet, V. R. W. *Præt. & Scabin. Dresd. M. Jun. A. 1615.*

51 *Item:* So wird ſie mit Staupen-Schlägen des Landes ewig billig verwieſen; es wolte denn der Rath ihr in Anſehung, daß des Scharffrichters Bericht nach, ſie nach der *Execution* des Urthels die ſchwere Noth angeſtoſſen, damit ſolche Kranckheit, wenn die Leibes-Straffe an ihr wircklichen vollſtrecket werden ſolte, ihr nicht ſchwerer gemachet werden möchte, Gnade erzeigen. Auf ſolchen Fall bliebe ſie mit dem öffentlichen Staupen-Schlag verſchonet, ſie wird aber gleichwohl nichts deſto weniger des Landes ewig verwieſen, V. R. W. *Senat. Lipſ. M. Aug. A. 1627.*

52 *Limitatur autem primo hac regula*, ut vera tantummodo ſit in pœnis corporalibus, ſeu corporis afflictivis, non etiam in pœnis capitalibus ſive ultimi ſupplicii. Etenim, quando pœna mortis reo venit infligenda, tantum abeſt ægroto hanc irrogari non poſſe, ut potius acceleranda ſit, ne mors ſuperveniens executionem impediat, adeoque hoc caſu omnis cauſa, pœnam corporis afflictivam avertens, ceſſat, ut mirum haud ſit, regulam ipſam quoque ceſſare, *l. adigere. 6. §. quamvis. 2. ff. de jur. patron.* Jaſon *in l. quod dictum. 32. n. 2. ff. de pact.* Nic. Everhard. *in loc. a ceſſat. ration. n. 2.* Andr. Tiraquell. *in reg. ceſſante cauſa. n. 130.*

Limitat. ſecundo in morbis mox curabilibus. 53
Etſi enim propter morbos graves atque durabiles, quales ſunt epilepſia, podagra, defectus articulorum, &c. pœna corporalis remitti debeat, juxta regulam antea poſitam; attamen ſi reus ejuſmodi morbo laboret, qui facile curari poteſt, differenda potius eſt pœnæ executio, usque dum reconvaluerit, & priſtinæ ſanitati reſtitutus fuerit, quam prorſus remittenda, propter commodum publicum, quod reis pœnas jure determinatas, irrogari vult, *l. 51. ff. ad L. Aquil.* vid. ſupra *quæſt. 137. num. 31.*

Prout reſpondimus Præfecto in Lauſnitz: So wird die Gefangne deswegen, daß ſie mit einem Ehemanne zu thun gehabt, öffentlich zur Staupen geſchlagen, und darauf des Landes ewig verwieſen. Es wird aber mit der *Execution* dieſer Straffe ſo lange in Ruhe geſtanden, biß ſie wieder zu ihrer Geſundheit gelanget, und ſelbige Straffe an ihr ohne Schaden ihres Lebens vollſtreckt werden mag, V. R. W. *M. Oct. A. 1629.* 54

Et in caſu ſimili Præfecto VVeiſſenfelſenſi. M. Majo A. 1625.

Pariter & differenda eſt executio pœnæ, ſi rea mulier ſit prægnans, usque dum partum enixa, & ſex ſeptimanæ fuerint exactæ. Cui & poſtea infantem lactanti pœna corporis afflictiva mitiganda & attemperanda eſt, prout dixi *ſupra quæſt. 137. n. 22.* 55

QUÆSTIO CXLV.

Num Furor & Melancholia cauſam præbeant Mitigationi pœnæ?

SUMMARIA.

1. *Furioſus delinquens a pœna excuſatur, n. 3.*
2. *Sicut & inſanus ac mente captus.*
4. *Non omnes furioſi atque dementes ſunt æqualiter ratione deſtituti, n. 5. 6. 7.*
8. *Ideoque circa punitionem horum delinquentium, multum eſt tribuendum judicis arbitrio.*
9. *Furioſus ab omni pœna immunis eſt, n. 10. 11. 12. 17. 18.*
13. *In delictis voluntas & animus delinquentis conſideratur, n. 14.*
15. *Furioſus voluntatem non habet, ſed pro mortuo habetur, n. 16.*
19. *Sententia Scab. Lipſ. n. 20. 21.*
22. *Furioſus ne quidem ob delictum ante furorem commiſſum puniri poteſt, n. 23. 24. 25.*
26. *Hoc caſu mulcta pecuniaria ipſi poteſt indici.*
27. *Furor probandus eſt, antequam mitigetur pœna, n. 28.*
29. *Conjecturis tamen & judicio medicorum probatur, n. 30.*
31. *Sententia Scab. Lipſ. n. 32.*
33. *Furioſus habens intervalla ſi deliquerit, furore remiſſo, pœnam incurrit, n. 34. 35. 37. 38.*
36. *Sententia Scab. Lipſ.*
39. *Ob furorem præteritum delinquens a pœna non excuſatur.*
40. *Sententia Scab. Lipſ.*
41. *Furioſus in vinculis & carceribus debet cuſtodiri, num. 42.*
43. *Sententia Scab. Lipſ. n. 44. 45.*
46. *Culpa in furioſo pœna extraordinaria coërcetur, n. 47. 48. 49.*
50. *Quo caſu pœna corporalis quandoque obtinet.*
51. *Sententia Scab. Lipſ. n. 52.*
53. *Propter melancholiam pœna poteſt mitigari.*
54. *Differentia inter furioſos & melancholicos.*
55. *Gradus dantur melancholiæ. n. 56. 57. 58.*
59. *Melancholici ab omni prorſus pœna non ſunt immunes, n. 60.*
61. *Mitius tamen puniri debent, n. 62.*
63. *Sententia Scab. Lipſ. n. 64. 65.*

1 Quarta cauſa minuendi pœnam eſt furor.

Nam qui furore percitus crimen committit, a pœna excuſatur, ſatis enim ſuo furore punitur, *l. 14. ff. de offic. præſid. l. infans. 12. ff. ad L. Corn. de ſicar.* Proſp. Far. *P. 3. oper. crim. quæſt. 93. n. 1. & ſeqq.* Nic. Reuſner. *l. 1. dec. 17.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. n. 49. ff. ad L. Corn. de ſicar.* Ang. Aretin. *in*

in tr. malef. verb. *ſcienter. n. 7.* Jod. Damhoud.
in prax. rer. crim. c. 48. n. 6. Marc. Ant. Blanc. *in
pract. crim. §. imbecillitate. n. 1. & ſeqq.* Andr. Ti-
raquell. *de pœn. temper. caſ. 2. n. 1. & ſeqq.* ubi plu-
ribus Theologorum aliorumque autoritatibus
hoc comprobat. Lud. Carer. *in pract. crim. 3. tr.
de homic. & aſſaſſin. §. ſecundo excuſat. n. 1. & ſeqq.*
Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 70.* Petr. a
Plach. *in epit. delict. lib. 1. c. 29. n. 1.* Andr. Gail. *lib.
2. obſerv. 110. n. 20 & ſeqq.* Viv. *in commun. opin.*
verb. *furioſus occidens. opin. 344. n. 1.* Jul. Clar. *in
pract. crim. §. ult. quæſt. 60. verſ. item quæro.* Claud.
in addit ad Bertazz. conſil 228. lit. B. verſ. 1.

2 Quod ipſum *Dd.* non ſolum de furioſo, ſed
etiam de phrenetico, inſano, demente, ſeu mente
capto intelligunt, Lud. Carer. *d. §. ſecundo excu-
ſat. n. 12. & 13.* Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim.
c. 84. n. 6.* Novell. *in tr. ad defenſ. in princ. n. 40.
ad fin.* Petr. a Plach. *d. c. 29. n. 1.* Clar. *d. qu. 60.
verſ. item quæro.* Farin. *d. quæſt. 93. n. 2.* hos enim
indifferenter a contractibus & teſtamentis remo-
vent, pœnis delictorum eximunt, gentilibus &
3 curatoribus regendos tradunt. Sic tamen, ut in
his momenta furoris, ubi per intervalla inſaniæ
fervor quieſcit, diligenter æſtimentur, & actio-
num qualitas, an ſanæ ſcilicet menti conveniant
vel minus, cogitetur, item, an diu quieverit furor,
an recurrere mox ſoleat, accurate conſideretur:
de quibus omnibus pleniſſime ſcripſerunt *Interpp.*
multas ac varias ponentes ampliationes & limita-
tiones, imprimis vero Jac. Menoch. *de præſumpt.
l. 6. præſumpt. 45. n. 1. & ſeq.* Andr. Tiraquell. *de
pœn. temper. cauſ. 3.* Fulv. Pacian. *de probat. lib. 1.
c. 43. n. 1.* Proſp. Farin. *d. quæſt 93.* Bertazz. *con-
ſil. 228. n. 17.*

4 Illud ſolummodo dubium alicui movere poſ-
ſet, quod, cum gradus furoris atque dementiæ
dentur, aliique vehementioribus afflictionibus,
quam alii, veluti captivi teneantur, iniquum foret
nullos puniri, ſed omnes indifferenter a pœna
5 eximi. Neque enim omnes fatui intellectu ca-
rent, licet quandoque obtuſior & ſtupidior ali-
quando mens exiſtat, quos groſſos & groſſolanos
Interpp. appellitant, ſuntque plane medii inter
prudentes & dementes, hoc eſt, qui nec tota men-
te præditi, nec tota rurſus ſunt privati, ſed aliquem
modum prudentiæ capiunt: de quorum differen-
tiis videatur Jaſon *in l. furioſum n. 2. C. qui teſtam.
fac. poſſ.* ubi & Decius *n. 1. & 2.* Fulv. Pacian. *de
probat. lib. 1. c 43. n. 11. & ſeqq.* Menoch. *de præ-*
6 *ſumpt. 45 n. 2. & ſeqq.* Quin & eo referunt vulgo
melancholicos, quos tamen mente privatos eſſe,
tantum abeſt, ut etiam melancholiam quidam
cotem ingeniorum excellentium credant. Præ-
terea *JCti Ulpian.* & Paul. *in l. 1. & 2. ff. de ædil.
edict.* melancholicos & hos, qui præter modum
timidi, cupidi, avari & iracundi ſunt, inter ſe
comparant, quos tamen nemo facile dixerit ad
contrahendum & teſtandum inhabiles, aut a pœ-
na immunes eſſe, Petr. Heig. *P. 2. quæſt. 38. n. 32.*
7 *& 33.* Rurſus tamen quandoque accidit, ut me-
lancholicus humor, ſalubriter humano corpori
datus, in atram bilem & venenum peſtiferum de-
generet, indeque morbus, quem melancholiam
primariam vocant medici, procreetur, ubi cere-
brum primario afficitur, ſive peculiari, ſive totius
corporis vitio: qua mentis alienatione laboran-
tes vel cogitant, vel loquuntur, vel efficiunt ab-
ſurda, longeque à ratione & conſilio abhorren-
tia, eaque omnia cum metu & mœſtitia. Quo
certo caſu bonus judex arbitrium ſuum tempera-
re debet, ut intelligat, quomodo, quæ de furioſis
& inſanis dicta ſunt, ad hos etiam accommodet.
Ut proinde hac in re multum arbitrio judicis ſit 8
tribuendum, qui ex ratione & augmento furoris
judicium ſuum informare, ſententiam ferre,
reosque punire vel abſolvere poteſt, juxta ſan-
ctionem Caroli V. Imper. in *Ord. crim. art. 179.*
ibi: **würde von iemand, der Jugend oder ander Ge-
brechlichkeit halben, wiſſentlich ſeine Sinne nicht
hätte, eine Ubelthat begangen, das ſoll mit allen Um-
ſtänden an den Orten und Enden, wie zu Ende die-
ſer unſer Ordnung angezeiget, gelangen, und nach
Rath derſelben, und anderer Verſtändigen darinnen
gehandelt oder geſtraffet werden.** Pro generali
autem judicis informatione duas potiſſimum re-
gulas notari volo: quarum una furioſos, altera
vero melancholicos proprie concernit.

Prima regulæ hæc ſit: Furioſus ex delicto 9
ſuo nec obligatur, nec pœna aliqua tene-
tur.

Q. 1. An furioſus ex delicto obligetur, & pœnam incurrat?

Quæ regula ſicut autoritatibus Interp. munita,
ut ex antea allegatis Dd. patet; ita & textibus ac
rationibus juris ſatis firmata eſt.

Primo etenim, quod furioſus delinquens a pœ- 10
na excuſatur, diſerte probatur per text. in *l. infans.
12. ff. ad L. Corn. de ſicar.* ubi *JCtus* Modeſtinus
ſcribit: *infans vel furioſus ſi hominem occiderint,
lege Cornelia non tenentur, cum alterum innocentia
conſilii tueatur, alterum fati infelicitas excuſet.* & in
l. 9. §. 2. ibi: *ſane, ſi per furorem aliquis parentem
occiderit, impunitus erit, ſicut divi fratres reſcripſe-
runt ſuper eo, qui per furorem matrem necaverat.
Nam ſufficere, furore ipſo eum puniri. ff. ad L. Pom-
pej. de parricid.* eademque fere formalia verba 11
ponuntur in *l. 14. ff. de offic. præſid.* ubi Macer
JCtus inquit: *Divus Marcus & Commodus Scapulæ
Tertyllo reſcripſerunt in hæc verba: Si tibi liquido
compertum eſt, Ælium Priſcum in eo furore eſſe, ut
continua mentis alienatione omni intellectu careat,
nec ſubeſt ulla ſuſpicio, matrem ab eo ſimulatione de-
mentiæ occiſam, potes de modo pœnæ ejus diſſimulare,
cum ſatis furore ipſo puniatur, &c.* Et in *l. apud Ari-
ſtonem. 61. ff. de adminiſtr. & per. tutor.* in verb. fin.
*Impune puto admittendum, quod per furorem alicu-
jus accidit, quomodo ſi caſu aliquo ſine facto per-
ſonæ id accidiſſet.* Hiſce textibus juris civilis ac- 12
cedunt quoque decreta juris canonici in *c. aliquis.
15. quæſt. 1. & Clement. unic. de homicid.* ubi gloſſ.
in verb. *furioſus.*

Secundo, ratio quoque hujus regulæ evidens 13
eſt, quod nempe in maleficiis voluntas ſpectetur,
non exitus, *l. 1. §. 3. l. 7. & l. 14. ff. ad L. Corn. de ſi-
car.* neque in his factum magis, quam cauſa fa-
ciendi quæratur, *l. verum eſt. 39. ff. de furt.* unde
voluntas atque propoſitum delinquentis malefi-
cia diſtinguit, *l qui injuria. 53. ff. eod. tit.* usque
adeo, ut, ſi alia cauſa magis, quam voluntate, pec-
cetur, extra crimen eſſe dicatur, *l. 1. §. divus. 3. in fin.*
ubi Hippol. de Marſil. *n. 49. ff. ad L. Corn. de ſicar.*
Nam, ut *Auguſtinus* ait, usque adeo peccatum ma- 14
lum eſt voluntarium, ut nullo modo peccatum ſit,
ſi non ſit voluntarium, *c. 1. cauſ. 15. qu. 1.* Angel.
Aretin. *in tr. malef.* verb. *& appenſato.* Jaſon *in l.
ſororem. not. 2. C de his, quib ut indign.* Socin. *l. 1.
conſ. 123. n. 25.* Nic. Reuſner. *lib. 2. dec. 16. num. 7.*

Atqui

Digitized by Google

15 Atqui vero furioſi nulla eſt voluntas, *l. furioſi. 40.*
ff. de reg. jur. quare ſicut nullum negotium gere-
re, *l. 5. ff. eod. tit.* ita nec maleficium committere
poteſt, ſaltem ut ex pœna ejus obligetur: Quum
nullum in eo ſit delinquendi propoſitum aut con-
16 ſilium, qui mente & ſenſu communi caret. Qui
& pro abſente & ignorante, imo etiam plane
mortuo habetur, *§. furioſus. Inſt. de inut. ſtipul. l. 2.*
§. furioſus. ff. de procurat. l. ubi non voce. 124. §. 1. ff.
de reg. jur. Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 70.*
Nic. Reuſner. *d. dec. 16. n. 8* Petr. Theodor. *in*
colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. H. in princ. Andr. Ti-
raquell. *de pœn. temper. cauſ. 2.* Jul. Clar. *in pract.*
§. ult. quæſt. 69. n. 7. Andr. Gail. *lib. 2. obſerv. 110.*
num. 20.

17 *Tertio*, indubitati præterea juris eſt, quod in-
fans ex delicto non obligetur, nec pœnam ali-
quam incurrat, juxta regulam traditam *ſupra*
quæſt. 143. n. 9. Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. quæſt.*
92. n. 46. & 50. Angel. Aretin. *de malef.* in verb.
ſcienter. n. 6. Dec. *in l. fere in omnibus. n. 1.* ubi &
Cagnol. *n. 1. ff. de reg. jur.* jam vero furioſus &
infans in delictis plane æquiparantur, ac conjun-
guntur, uti patet ex *l. infans. 12. ff. ad L. Corn. de*
ſicar. verb. *infans vel furioſus. &c.* & *art. 179. Ord.*
crim. verb. der Jugend oder ander Gebrechlichkeit
halben wiſſentlich ſeine Sinne nicht hätte. ꝛc. Adeo-
que idem juris quoque in furioſo obtinebit, ne-
que hic magis, ac infans, ex delicto ſuo obligari,
aut pœnam incurrere poterit.

18 *Quarto*, accedit & hæc ratio, quod furioſus fu-
rore ſatis punitus ſit; Ergo a pœna ulteriori me-
rito liberari debet: ne afflicto ulterior addatur
afflictio, prout *JCti*, Modeſtinus & Macer, ita
argumentantur in *l. 9. §. 2. ff. ad L. Pompej. de*
parricid. & l. 14. ff. de offic. præſid. ac certe furorem
per ſe pœnam eſſe, ac magnam afflictionem, ne-
mo negabit, Nic. Reuſn. *d. dec. 16. n. 10.*

Et hiſce regulam antea poſitam ſatis firmari puto, quæ in
tantum vera eſt, ut nec pœna extraordinaria reus vere fu-
rioſus puniri debeat, Proſp. Farin. *d. qu. 93. n. 29. Pro-*
19 *nunciantibus quotidie ita Scabinis. Veluti ad requiſ.*
Prat. Lipſ. Ob nun wohl die That alſo geſchehen:
Dieweil aber dennoch aus den *Acten*, ſowohl des
Herrn *Medici* ertheilten Kundſchafft ſo viel zu befinden,
daß ermeldter Thäter *Z. S.* eine Zeitlang ſeiner Sinnen
und Vernunfft beraubet geweſen, alſo daß er mit einem
Delirio melancholico beladen, daran er im Haupte gantz
veritret und verwirret ſey, und die Zeugen berichten,
daß *Z. S.* die That aus Unſinnigkeit begangen. So er-
ſcheinet daraus allenthalben ſo viel, daß mehr benann-
ter *Z. S.* wegen ſolcher an dem Fuhrmann *N. N.* verüb-
ten Entleibung, geſtalten Sachen nach, mit einiger
Straffe nicht zu belegen. Er wird aber gleichwohl
von ſeiner Freundſchafft an einem ſonderbaren Orte in
gute Verwahrung genommen, und darinnen mit Ket-
ten und Banden dermaſſen fleißig enthalten, damit er
weder ihme, noch andern Leuten einigen Schaden fer-
ner zufügen möge, V. R. W. *M. Mart. A. 1623.*

20 *Pariter pronunciatum fuit Caſp. a* Schönberg in Burſchen-
ſtein: Es wäre denn, daß er nicht bey guter Vernunfft,
dafür ſichs aus euer Frage anſehen läſſet, deſſen ihr
euch auch wohl ferner werdet zu erkundigen wiſſen.
Auf den Fall möchte er in Straffe nicht genommen, ſon-
dern dermaſſen verwahret werden, damit er ihm ſelbſt,
oder andern nicht ferner Schaden zufügen könne, V.
R. W. *M. Sept. A. 1587.*

21 *Item:* An Johann Schneidwin, Verwaltern zu Schön-
felß: Iſt den 20. April jüngſt hin, Adam Franckens
Scheune durch eine Feuers-Brunſt verderbet, und in
die Aſche geleget worden, und es wird dem Gefangenen
T. F. daß er ſolch Feuer angeleget, Schuld gegeben.
Ob nun wohl durch die vermittels Eydes abgehörte
Zeugen erwieſen und beygebracht worden, daß er ſich dar-
zu bekennet, und an ſolcher Bezüchtigung nicht unſchul-
dig ſey. Dieweil aber dennoch aus ſeinen Reden, ſon-
derlich aber aus des Herrn *Medici* Bericht ſo viel zu
vernehmen, daß er nicht bey rechter Vernunfft und
Verſtande; inmaſſen er denn vor dieſem zweymahl an
Ketten geleget werden müſſen. ꝛc. So mag er auch mit
einiger Straffe nicht beleget werden. Er wird aber
gleichwohl von ſeinen nechſten Freunden und Anver-
wandten, an einem abſonderlichen Ort in guter Ver-
wahrung enthalten, damit er weder ihme ſelbſt, noch
andern Leuten ferner keinen Schaden zufügen könne,
V. R. W. *M. Jul. A. 1631.*

Non ſolum autem hæc regula obtinet, quando 22
furioſus in ipſo furore delinquit, ſed & ſi furor
ſupervenerit, & delinquens poſt delictum com-
miſſum furere cœperit. Qui, durante furore,
pœna capitali vel corporis afflictiva puniri non
poteſt, ſed differtur executio, usque ad superve-
nientiam ſanæ mentis.

Etſi enim furor ita demum impunitatem affer- 23
re videatur, ſi & delicto cauſam dederit, hoc eſt,
ſi quis per furorem & inſaniam delictum aliquod
commiſiſſe probetur, fati infelicitate quadam, &
conſilii innocentia, *l. 9. §. ſane. ff. ad L. Pompej.*
de parricid. l. infans. 12. ff. ad L. Corn. de ſicar. at- 24
tamen moribus noſtris non receptum eſſe, ut fu-
rioſus de maleficio ante furorem commiſſo ſal-
tem furoris tempore puniatur, teſtes ſunt Andr.
Gail. *lib. 2. obſerv. 110. n. 22.* Nic. Reuſner. *l. 1.*
dec. 17. n. 45. Farin. *P. 3. oper. crim. quæſt. 94. n. 13.*
Matth. Stephan. *in not. ad art. 179. num. 4.* Petr.
Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. H.*

Cujus rei ratio hæc eſſe videtur, non ſolum 25
quia furioſus ſatis ipſo furore punitur, ut antea di-
xi; verum etiam, quia abſentis loco eſt per omnia
& in ſomnibus, *l. 3. §. furioſus. ff. de jur. codicil.*
& pro mortuo habetur, *l. bonorum. 24. ff. rem. rat.*
haber. ac proinde pecuniaria potius, quam capi- 26
talis pœna, in eum ſtatuitur, *l. abſentem. 5. ff. de*
pœn. l. defuncto. 6. ff. de publ. jud. l. qui ſententiam.
16. C. de pœn. Jul. Clar. *in pract. § ult. qu. 60. n. 7.*
ubi docet, pœnam pecuniariam non ſolum, ſi
furor adveniat poſt completum proceſſum infor-
mativum, ſed etiam poſt defenſivum, & multo
magis ſi ſuperveniat poſt ſententiam, imponi
poſſe, cum jam evidenter conſtet de delicto:
quam ſententiam quoque tenet Jac. Menoch. *de*
arbitr. judic. quæſt. lib. 2. caſ. 325. n. 12. & Proſp.
Farin. *d. qu. 94. n. 18.*

Cæterum *Limitatur quibusdam modis hæc regula.* 27
Ac quidem *primo* notandum, eam tum demum
ſibi locum vendicare, ſi furor probatus fuerit.
Neque enim delinquenti furorem alleganti ſta-
tim fides habenda, ac pœna mitiganda eſt; ſi-
quidem quilibet homo ſanæ mentis eſſe præſumi-
tur, & valet hic naturæ ipſius præſumptio, quæ
homines ſanæ mentis in lucem edere ſolet, ſecun-
dum gloſſ. *in c. ult.* verb. *compotem. de ſucceſſ. ab*
inteſt. per text. in *l. nec codicillos. 5.* ubi Bald. *C.*
de codicill. Nic. Reuſn. *d. dec. 17. n. 16.*

Quare reus in furore ſe fundans, eundem pro- 28
bare tenetur, *l. 2. C. qui teſtam. fac. poſſ.* Ant. Go- *Q. 2. Quo-*
mez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 71.* Joſ. Maſcard. *de* *modo furor*
probat. lib. 2. concl. 824. n. 5. Petr. Theodor. *d.* *probetur?*
diſp. 10. th. 4. lit. H. Proſp. Farin. *d. quæſt. 94. n.*
48. Jac. Menoch. *de præſumpt. lib 1. quæſt. 18. n. 7.*
Sed quia difficilis eſt probatio, ſignis & conjectu- 29
ris exterioribus, nec non per teſtes de diverſis
actibus, furorem arguentibus, deponentes, pro-
bari poteſt, Jac. Menoch. *de præſumpt. l. 6. præ-*

Digitized by Google

ſumpt. 45. n. 23. Petr. Theodor. *d. loc.* Farin. *d. quæſt. 94. n. 50. & 51.* Joſ. Maſcard. *d. concl. 824. n.*
30 *1. & ſeqq.* Nic. Boër. *dec. 23. n. 41.* Multum quoque tribuendum hic puto aſſertioni periti alicujus medici, de furore ejusque cauſa & ratione deponentis. Quare, ſi de hoc judex dubius ſit, ac ſuſpicionem ſimulati furoris foveat, antequam pœnam decernat, non ſolum ſuper actus & facta furioſi teſtes examinare, ſed & medicum requirere debet, ut cum delinquente converſetur, ejusque temperamentum & cauſas furoris exquirat, cui poſtea de furore rationabiliter deponenti tuto fidem habere, ac pœnam remittere poteſt, ſecundum Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1, c. 29. num. 2.* Proſp. Farin. *dict. quæſt. 94 n. 24.*

31 *Quam doctrinam in pronunciando ſequuntur quotidie El. Sax. Scabini, in h. fere m. reſpondentes:* So wird billig mit Zuziehung gelehrter und erfahrner Aertzte, bey *Inquiſito* aus ſeinen Reden und Geberden fleißige Erkundigung genommen, wie es ſeines Verſtandes halben um ihn eigentlichen bewandt, ob er bey guter Vernunfft, oder mit Schwermuth oder melancholiſchen Gedancken beladen, und wenn ſolche Erkundigung mit Fleiß *regiſtriret*, und zu den Acten gebracht wird, ſo ergehet darauff alsdenn, von wegen ſeiner Straffe oder ſonſten, ferner was recht iſt, V. R. W. *Quæſt. in Panſa, M. Majo A. 1607.*

32 *Item:* So will euch obliegen, Zeugen darüber eydlich abzuhören, und *Inquiſitum* einem erfahrnen *Medico* zu untergeben, der ſich ſeines *Temperaments* und Zuſtandes mit Fleiß erkundige, ob aus ſeinen Reden, Thun und Geberden ſo viel abzunehmen, daß er ſeinen rechten vollkommlichen Verſtand nicht habe, und woher ſolches komme, oder wie es ſonſten mit ihme beſchaffen, darauff alsdenn ſeiner Straffe wegen, oder was ſonſten mit ihme vorzunehmen, ferner ergehet was recht iſt, V. R. W. *Quæſt. Schwartzburg. in Keula, M. Majo A. 1625.*

Item: gegen Coburg; *ad requiſ. Caſp.* Langens, *M. Febr. A. 1628.*

33 *Limit. Secundo hæc regula*, ut procedat tum demum, ſi liquido compertum eſt, aliquem in eo furore eſſe, ut continua iſta mentis alienatione, plane omni intellectu careat. Quod ſi vero continuo furore is non laboret, ſed quaſi in confinio furoris & ſanitatis, & in conſpectu inumbratæ quietis conſtitutus, dilucida intervalla habeat, propter delictum commiſſum omnino puniendus eſt, Nic. Reuſner. *lib. 1. dec. 17. n. 13.*

Q. 3. Furioſus habens intervalla, ſi remiſſo furore deliquerit, num puniri queat?

34 Quo tamen caſu antequam ad pœnam deveniatur, probari debet, eo ipſo momento, quo crimen commiſſum eſt, delinquentem non furioſum fuiſſe, *l. eum, qui. 22. ff. de probat. l. 2. C. eod. tit.* etenim, qui ſemel furioſus perhibetur, inpoſterum quoque talis judicatur, *c. ult. de ſucceſſ. ab inteſt.* quia de præterito in præſens præſumitur, *arg. l. 2. & 3. & l. ſive poſſidetis. 16. C. de probat. l. non ignorabit. 4. C. ad exhib.* ac cum furor ut hedera ſerpere dicatur, ſemper & continuo durare cenſetur, niſi forte in totum deſiiſſe probetur, *arg. l. omnimodo. 30. C. de inoff. teſt. & c. 3. §. dormientes.*
35 *in fin. de baptiſ.* Quæ communis eſt *Interpp.* opinio, per Jaſon *in l. furioſum. 9. C. qui teſtam. fac. poſſ.* declarando ibidem Bartol. ubi inter alia dicit: Quod ſi furioſus furorem habeat ſucceſſivum, licet aliqua intervalla exiſtant, tamen quicquid tunc egit, in ipſo actu & tempore furoris feciſſe præſumitur, allegans gloſſ. *in c. ult.* verb. *conſortem. de ſucceſſ. ab inteſt.* Quare probatione hac deficiente, minime locum habebit pœna ordinaria, ſiquidem reus ex furore deliquiſſe præſumitur, Nic. Reuſner. *d. l. 1. dec. 17. n. 30.* ubi ſententiam Scab. Lipſienſ. pro confirmanda hac aſſertione adducit

Hiſce verbis conceptam: Hat ein Weib, ſo nicht ſinnreich, 36
in Abweſen ihres Ehemannes ihre eigene Kinder mit einer Axt erſchlagen, und dem dritten eine Hand abgehauen: Da es nun, eurem Bericht nach, alſo bewandt, daß gemeldtes Weib nicht ſtets ihrer Sinnen beraubet, ſondern bißweilen zu ihr ſelbſt kommen, ſo gebühret euch mit Fleiß zu erkundigen, ob ſie auch zu der Zeit, da ſie ihre Kinder erwürget und beſchädiget, ihrer Sinnen beraubet geweſen, und da ihr deſſen gewiß wäret, oder nochmahls gewiſſe Erfahrung bekämet, ſo würde ſie von wegen der Wahnſinnigkeit, darmit ſie ohne das genugſam geplaget, mit der Todes-Straffe billig verſchonet, und deſto fleißiger verwahret, damit ſie ſich oder andere nicht mehr beſchädigen möge: Da ihr aber befindet, und deſſen gewiſſe Erfahrung hättet, daß ſie zu der Zeit, da ſie die Kinder erwürget, bey ihrer Vernunfft geweſen, und ſolches allein aus einem Widerwillen, ſo ſie zu den Kindern getragen, oder ſonſten aus einem böſen Vorſatze gethan, ſo möchte ſie in der Zeit, wenn ſie bey ihr ſelbſten iſt, und eine Zeitlang ihrer Vernunfft gebrauchen kan, nach Gelegenheit dieſes Falls mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden, V. R. W.

Nec obſtat, quod quilibet ſanæ mentis præſu- 37
matur. Verum namque hoc eſt ſaltem de eo, qui antea furore correptus non fuit; ſecus autem, ſi de furore ipſius aut inſania liquido appareat, qui ſemper furioſus vel demens præſumitur: præſertim ſi dilucida intervalla aut confinia furoris & ſanitatis non habere ſolitus ſit, etiamſi ſanæ mentis verba, aut ſigna aliqua prudentiæ quandoque exhibuerit, Decian. *in l. furioſum. 9. n. 22. C. qui teſtam. fac. poſſ.* Jaſon *in l. patre furioſo. 8. n. 5. ff. de his, qui ſui, vel alien. jur. ſunt.* Panorm. *in c. cum inter canonicos. n. 7. de elect.* Nic. Reuſn. *d. dec. 17.*
n. 31. Quinimo etiamſi conſtet, aliquem furio- 38
ſum dilucida intervalla habuiſſe, tamen in dubio, potius furoris, quam ſanæ mentis tempore geſtum aliquid ab eo eſſe, præſumitur; adeo, ut, qui tempore dilucidi intervalli aliquid geſtum fuiſſe affirmat, omnino illud probare debeat, Decius *d. loco.* Jac. Menoch. *lib. 6. præſumpt. 45. num. 63. & ſeqq.* plane enim morbus ille furoris, ſua natura inſanabilis, omni tempore durare præſumitur, ut quamvis interdum dilucida intervalla habere videatur, non tamen niſi per accidens ea fieri cenſeantur, *l. ſi vero. 5. §. qui pro rei qualitate. ff. qui ſatisd. cog. l. cum aliquis. 21. C. de jur. delib.* Reuſner. *d. dec. 17. n. 33.*

Limit. tertio in furioſo, qui ante quidem furio- 39
ſus fuit, ſed ad ſanam mentem rediit. Hic enim in ſana mente delinquens, ob furorem præteritum neutiquam a pœna excuſatur. Si enim furioſus, dilucida habens intervalla, in ſana mente delinquens tenetur ex delicto, *l. divus Marcus. 14. verſ. ſi vero. ff. de offic. præſid.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 70.* Petr. a Plach. *in epit. delict. lib. 1. c. 29. n. 1.* Andr. Gail. *lib. 2. obſerv. 110. n. 21. in fin.* utique multo magis obligabitur, qui, cum ad ſanam mentem redierit, delictum perpetravit: quem certe furor præteritus nullatenus poteſt excuſare.

Qu. 4. Num furor præteritus delinquentem a pœna excuſet?

Veluti Scabini ita pronunc. adverſus P. S. qui virginem vi ſtupraverat: So wird er wegen ſolcher begangenen 40
und bekanten Nothzucht, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode billig geſtraffet, und mag dem Gefangenen ſolche zuerkannte Todes-Straffe dahero, daß er vor 15. Jahren im Kopffe verruckt geweſen, weil ſonderlich deſſeder an ihme dergleichen Beſchwerung nicht geſpühret worden, nicht erlaſſen werden, V. R. W. *Ad requiſ. Alexand. a* Miltitz, in Scharffenberg, *M. Aug. A. 1615.*

Limitat.

Digitized by Google

Q. 5. An furioſus in carcere & vinculis ſit cuſtodiendus?

41 *Limitat. quarto*, licet furioſus ob delictum in furore commiſſum a pœna excuſetur, propterea tamen prorſus dimitti ac liberari non debet; ſed cuſtodiendus eſt a ſuis in carceribus, ac etiam, ſi opus fuerit, in vinculis & compedibus: non quidem in pœnam delicti commiſſi, ſed ne quid perniciosum in ſeipſum aut in alios moliatur, per text. expreſſum in *l. 14.* verb. *& tamen diligentius cuſtodiendus erit, at, ſi putabis, etiam vinculo coërcendus. ff. de offic. præſid. & l. pen. §. 2.* verb. final. *diligentiusque cuſtodiendum eſſe, aut etiam vinculo*
42 *coërcendum. ff. ad L. Pompej. de parricid.* Ubi & hoc notandum, quod ſi cuſtodes fuerint negligentes in cuſtodiendo, & ex hac negligentia furioſus deliquerit, pro modo culpæ & negligentiæ puniri debeant, *d. l. 14.* in verb. *fin. ff. de offic. præſid.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crimin. qu. 49. num. 45.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temper. cauſ. 2. n. 10.* Angel. Aretin. *in tr. malef.* verb. *ſcienter. n. 9. in fin.*

43 *Prout quotidie reſpondent Scab.* So erſcheinet daraus allenthalben ſo viel, daß er in ſeinem Haupte und Verſtande allerdings nicht richtig, ſondern mit Melancholey und Schwermuth beladen, derowegen mag er der an Hanſen Ofenhan begangenen und bekannten Entleibung halber, am Leib oder Leben nicht geſtraffet werden. Er wird aber gleichwohl entweder in ein Vollwerck gethan, oder ſeinen nechſten Freunden anvertrauet, und befohlen, daß ſie denſelben im Hauſe mit Ketten und Banden dermaſſen verwahren und verſorgen, damit er künfftig ihme, oder auch andern, keinen Schaden ferner zufügen möge, V. R. W. *Quæſt. in Keula, M. Jul. A. 1615.*

44 *Item:* So iſt er mit einiger Straffe nicht zubelegen, er wird aber gleichwohl von ſeiner Freundſchafft an einem ſonderbahren Ort in gute Verwahrung genommen, und darume mit Ketten und Banden dermaſſen fleißig enthalten, damit er weder ihme, noch andern Leuten einigen Schaden ferner zufügen möge, V. R. W. *Quæſt. Lipſ. M. Mart. A. 1613.*

45 *It.* Darneben wird ſeinen nechſten Freunden aufferlegt, daß ſie denſelben im Hauſe mit Ketten und Banden dermaſſen verwahren, damit er künfftig ihme ſelbſten, oder einem andern keinen Schaden ferner zufügen möge, V. R. W. *Præſ. in* Radeburg, *M. Majo A. 1615.*

Q. 6. Quid ſi furioſus ſua culpa in furorem incidit, nec alias omnis culpæ expers fuit?

46 *Limitat. quinto hac regula*, ſi furioſus ſua culpa in furorem incidiſſet, vel alias non omnis culpæ atque doli expers eſſet. Dixi namque ſupra, non omnes fatuos indifferenter intellectu carere, ſed quosdam obtuſioris ac ſtupidioris ſolummodo mentis exiſtere, ut ſunt mente capti ſive dementes, id eſt, qui nec tota mente præditi, nec tota rurſus ſunt privati, ſed aliquatenus prudentiam capiunt, & in quos culpa vel dolus cadere poteſt, juxta tradita Jaſon. *in l. furioſum. n. 2. C. qui teſt. fac. poſſ.* Jac. Menoch. *de præſumpt. l. 6. præſumpt. 45. n. 2. & ſeqq.* Pacian. *de probat. lib. 1. c. 43. n. 11. & ſeqq.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 38. n. 29.*

47 Hosce ſi ab omni pœna liberare quis vellet, vereor, ne is anſam delinquendi præberet, haud perpendendo, quod pœnas reis irrogari magna ſuadeat ratio, *l. ſi a reo. 70. §. ult. ff. de fidejuſſ. l. bona fides. 31. in pr. ff. depoſit. l. ita vulneratus. 51. in fin. ff. ad L. Aquil. l. in delictis. 4. § cum dolus. ff. de nox. action. l. capitalium. 28. §. famoſos. ff. de pœn.* ac publice intersit, delicta omnia publica autoritate & diſciplina expiari, ſaltem vindicandæ Reipubl. cauſa, *l. 1. §. 2. ff. depoſit. l. ſi quis homic. 11. C. de accuſat. l. ſi operis. 14. C. de pœn. §. 2. Inſt. de publ. judic.*

48 Quare, licet furioſi, qui prorſus extra mentem ſunt, ex delicto nec obligentur, nec ulla pœna teneantur; attamen quin dementes, qui omni plane intellectu non carent, ſi non ex dolo, tamen ex culpa obſtringantur, ac pœna ſolum extraordinaria leviori plectendi veniant, dubium non eſt: propterea, quod & culpa in delictis arbitrio judicis pœna extraordinaria coërceri debeat, Bartol. 49
in l. perſpiciendum. n. 4. verſ. delata. 1. ff. de pœn. Angel. Aretin. *de maleſic.* in verb. *ſcienter. n. 13.* Jul. Clar. *in pract. §. homicidium. verſ. culpa dicitur.* Hippol. de Marſil. *in l. in L. Cornel. n. 7. ff. ad L. Corn. de ſicar.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temp. cauſ. 14. n. 1.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. quæſt. l. 2. caſ. 324. n. 12.* Quin & ſi delictum ſit capitale, 50
& mortis pœnam regulariter mereatur, pro lata culpa corporaliter etiam puniri quem poſſe, licet mitius quam pro dolo, tradit ac de communi opinione teſtatur Marant. *in ſpec. P. 4. in pr. n. 59. verſ. reſtat tamen dubium. &c.* ubi dicit, quod, licet lata culpa non æquiparetur dolo in corporalibus; per hoc tamen non ſequatur, quod non poſſit corporaliter puniri, dummodo mitius puniatur quam dolus, Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. qu. 87. n. 73.* Æg. Boſſ. *in tit. de defenſ. reor. n. 88.*

Qua de cauſa Scabini, in furioſis delinquentibus intellectum aliquem vel culpam deprehendentes, in carcere virgis eos caſtigandos eſſe, quandoque pronunciarunt, in h. m. reſpondentes: So erſcheinet daraus ſo viel, iedoch wenn zuvor zum wenigſten zwey oder drey Zeugen vermittels Eydes auſſagen werden, daß eben am 17. *Maji* dem Gefangenen, als er die Magd geſchlagen, ſeine Kranckheit und Wahnwitzigkeit ankommen, daß Verhaffter wegen ſolcher an der Magd begangenen Entleibung am Leib oder Leben nicht zu ſtraffen. Er wird aber gleichwohl im Gefängniß mit Ruthen durch den Land-Knecht billig gezüchtiget, und darauf der gefänglichen Hafft ohne geſchwornen Urpheden geſtalten Sachen nach entlediget, auch darneben ſeinen Eltern und Befreundten mit Ernſt auferleget, daß ſie denſelben im Hauſe behalten, und auſſerhalb der Predigt Göttliches Worts, zu andern gemeinen Zuſammenkünfften, auf Hochzeiten und Gaſtereyen nicht kommen laſſen, ſondern alſo auf ihn Achtung geben ſollen, damit er künfftig andern keinen Schaden ferner zufügen möge, V. R. W. *Rud. à* Potticau, in Hojerswerda, *M. Aug. A. 1621.* 51

It. So erſcheinet daraus allenthalben ſo viel, daß er in ſeinem Haupt und Verſtande allerdings nicht richtig, ſondern mit Melancholey und Schwermuth beladen, derowegen mag er wegen der an ſeinem Weibe begangenen und bekannten Entleibung am Leib oder Leben nicht geſtraffet werden. Er wird aber gleichwohl im Gefängniß durch den Land-Knecht mit Ruthen billig gezüchtiget, und darauf der gefänglichen Hafft, iedoch ohne geſchwornen Urpheden, entlediget, auch darneben ſeinen nechſten Freunden aufferleget, daß ſie denſelben im Hauſe mit Ketten und Banden dermaſſen verwahren, damit er künfftig ihme oder einem andern keinen Schaden ferner zufügen möge, V. R. W. *Ad requiſ. Andr.* Prullers, Verwalters zu Radeburg, *M. Majo A. 1615.* 52
Simili plane modo reſpondimus Quæſt. in Arnshaugk, *M. Aug. A. 1631.*
It. Quæſt. in Heldrungen, *M. Aug. A. 1631.*

Q. 7. An & quando melancholicis delinquentibus pœna ordinaria ſit remittenda?

Altera regula de melancholicis hæc notanda eſt: Quod, licet reus ob delictum ex melancholia commiſſum, impunitus nequaquam remanere debeat, pœna tamen ordinaria ipſi propterea remitti, aliaque mitior tuto irrogari queat. 53

Differentiam haud levem exiſtere inter furioſos & melancholicos, dubium nullum eſt; ſiquidem furioſi dicuntur, qui mente & ſenſu communi carent; Melancholici vero ſunt homines deſperatæ & emotæ mentis, abſurda & triſtia ſibi fingentes atque dicentes. Quare quod regula præcedenti de furioſis dictum, iſtud ad melancholicos 54

Digitized by Google

cos haud extendendum eſt: neque hi æque ac illi ab omni pœna immunes eſſe debent. Sicuti nec eos per melancholicos hic intellectos volo, qui præter modum timidi, cupidi, avari & iracundi ſunt, quos ob melancholiam temperatam a pœna ordinaria exemptos eſſe, nemo facile dixerit, Petr. Heig. *P. 2. qu. 38. n. 33.*

55 Ab utriſque igitur melancholici, de quibus hanc regulam acceptam volo, differunt. Etenim, accidit interdum, ut melancholicus humor ſalubriter humano corpori datus, in atram bilem & venenum peſtiferum degeneret, indeque morbus, quem melancholiam primariam vocant medici, procreetur, ubi cerebrum primario afficitur, ſive peculiari, ſive totius corporis vitio: quo morbo laborantes vel cogitant, vel loquuntur, vel efficiunt abſurda, longeque a ratione & conſilio abhorrentia, eaque omnia cum metu & mœſtitia, Joh. Bodin. *de dæmono. c. 6.* Philipp. Camerar.
56 *medit. hiſtor. c. 72.* Unde factum, quod quidam ſe vaſa fictilia, cerea, vitrea, canes, gallos gallinaceos, leones & alia quædam eſſe, ſibi viſi fuere; quidam in lupos ſe mutatos exiſtimarunt. Fuerunt itidem, qui morbos, febrem, hydropem ex forti imaginatione ſibi perſuaſerunt, Petr. Heig. *de qu. 38. n. 41. & ſeqq.* ubi porro dicit, ſuo tempore fuiſſe aliquem melancholicum, qui mortuum ſe profitens, cibo & potu diu abſtinuit, & inedia mortuus omnino fuiſſet, niſi medici, ſeipſum quoque mortuum fingentis, & ſuo exemplo ægrotum iſtum ad capiendum cibum invitantis, ſin-
57 gulari conſilio & induſtria fuiſſet reſtitutus. Fuit etiam quidam melancholicus, qui cum in milii granum ſe transformatum crederet, noluit cameram egredi, ne a gallinis deglutiretur. Alii cœlum terramque digito auriculari, ut Atlantem humero, ſe ſuſtinere, ac ut oneris ruinam defugiant, pavent, vitam ſibi acerbam, mortem ſalutarem credunt, referente Heig. *d. q. 38. n. 43.*

58 Tales nimirum homines miſeros humor melancholicus efficit, qui non modo alios offendunt, ſed & quandoque ad deſperationem ex triſtitia adacti, manus ſibi ipſis inferunt. Quamvis in aliis etiam remiſſior ſit ejuſmodi humor & melancholia. Qualeſcunque autem hi fuerint, ab omni prorſus pœna neutiquam eximi poſſunt, quum in dolo atque malitia verſentur, & revera
59 delinquant. Etſi enim triſtitia multum ipſos afficiat, eorumque animos perturbet; attamen totam mentis alienationem non inducit, nec intellectu eos plane privat, ut dubium non ſit, quin voluntarie & ex malitia quadam delinquant, Petr. Heig. *d. l.* Quare nec ab omni pœna hos eximere licebit.

60 Et ſi dementes ſeu mente capti ex delicto tenentur, ac pœnis obſtringuntur, ut dictum antea, utique hoc multo magis de melancholicis aſſerendum erit, quippe quos ſola mœſtitia, quæ utplurimum ex culpa hominis oritur, tueri haud poterit: præſertim quum delicta puniri publicitus interſit, *l. 51. in fin. ff. ad L. Aquil. l. in delictis. 4. §. cum dolus. ff. de nox. action.*

61 Nihilominus tamen pœna ordinaria hoc caſu tuto remitti poteſt. Melancholicas ſiquidem affectiones in criminibus a pœna ordinnaria excuſationem aliquam præbere, teſtis locuples eſt Claud. Bertazz. *in addit. ad Bartol. Bertazz. conſil. 228. v. 5.* & poſt eum Sfort. Odd. *conſil. 93. n. 25.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 38. n. 60.* quod tanto facilius concedendum, quanto certius eſt, cauſam etiam beſtialem a pœna ordinaria aliquem liberare poſſe, juxta tradita Ludolph. Schrader. *in miſcell. c. 16. tit. injuſta cauſa an a pœn. excuſ. verſ. aut probatur illam cauſam extitiſſe.* Jac. Schult. *in addit. ad Mod. Piſtor. P. 3. qu. 104. n. 8. in fin.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. quæſt. 60. n. 22.* Aym. Cravett. *l. 1. conſ. 6. n. 89.* Nic. Boër. *dec. 168. n. 11.* Andr. Tiraqu. *in tr. de pœn. temper. cauſ. 43. n. 1.* Marc. Anton. Blanch. *in pract. crim. §. viſis indiciis per reum. n. 154.*

Quare licet melancholici delinquentes prorſus impuniti haud dimittantur; in hoc tamen ipſis ſuccurrendum eſt, ut ordinarium delicti ſupplicium mitigetur, ſubſtituta mitiori quadam pœna extraordinaria, quam judex prudens pro qualitate facti, & ratione melancholiæ, affectionis, mentisque perturbatæ, crimini æqualem exiſtimaverit. 62

Veluti in caſu commiſſi uxoricidii Scab. pronunc. Laur. a 63
Schönberg: Ob nun wohl keine Unvernunfft an ihme zu vermercken geweſen, man auch die Zeit ſeiner gefänglichen Hafft, keine Unſinnigkeit oder unvernünfftige Reden von ihme gehöret: Dieweil ihr aber dennoch in eurer vorigen Frage vermeldet, daß er den Sommer über ſiech und kranck geweſen, und ſein Weib 14. Tage vor der Mordthat den Pfarrherrn, welcher ihme den Tag zuvor das hochwürdige Sacrament gereichet, wieder geholet, und gebeten, ihme zuzuſprechen und zu tröſten, denn er gar irre worden; ſo bleibet er mit der ordentlichen Straffe der Weiber-Mörder verſchonet. Er wird aber gleichwohl, wofern er auf ſeinem gethanen Bekänntniß vor öffentlichem gehegten peinlichen Hals-Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen würde, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode billig geſtraffet, V. R. W. *M. Oct. A. 1585.*

Et in caſu ſimili Quæſt. Delitiano, M. Jun. A. 1615.

Quin & ſæpius hoc caſu Scabini mitigationem pœnæ arbitrio magiſtratui commiſerunt, in h. m. reſpondentes: 64
So möchte *Inquiſitin* von wegen ſolcher an ihrem eigenen Kinde begangenen und bekannten Mordthat, woferne ihr die hohe Obrigkeit derowegen, daß ſie laut ihrer Auſſage beym 4. und 14. Articul ſolche durch Eingeben eines ſchwartzen Mannes begangen, welcher ihr im Traum vorkommen, dahero ſichs anſehen läſſet, daß es von ihr aus Traurigkeit Melancholey und Schwermüthigkeit geſchehen ſey, aus ſonderlichen Gnaden die ordentliche Straffe der Kinder-Mörder nicht lindern und mindern wolte, ſamt einem Hunde, Hahn, Schlange und Katze, an ſtatt eines Affen in einen Sack geſtecket, ins Waſſer geworffen, und erträncket, oder da die Gelegenheit des Waſſers des Orts nicht vorhanden, mit dem Rade vom Leben zum Tode geſtraffet, V. R. W. *Ad requiſ. Quæſt.* zur Auguſtusburgk, *M. Jun. A. 1608.*

Similiter & fuſtigationem ex cauſa melancholiæ remitti, ac in relegationem commutari poſſe, exiſtimaverunt Scab. ita reſpondentes Senat. Oſſiciensi: 65
So wird ſie wegen ſolches begangenen und bekannten Ehebruchs, mit Staupenſchlägen des Landes ewig billig verwieſen. Man wolte ihr denn in Anſehung, daß ſie, eurem Bericht nach, etwas blöde und melancholiſch iſt, Gnade erweiſen, und die öffentliche Staupe erlaſſen, auf den Fall würde ſie allein mit ewiger Landes-Verweiſung in Straffe genommen, V. R. W. *M. Apr. A. 1619.*

It. An C. *A.* zu Oſchatz, *M. Jun. A. 1619.*

Digitized by Google

QUÆSTIO CXLVI.

An & quatenus Ebrietas delinquentem a pœna ordinaria excuſet?

SUMMARIA.

1. Ebrietas num cauſam mitigationis pœnæ præbeat. n. 30. 31.
2. Ebrietas vitium eſt deteſtabile, n. 3.
4. Conſuetudo Germaniæ probat ebrietatem, num. 5. 6. 7.
8. Vitium ebrietatis nobiles quoque & perſonas illuſtres invaſit.
9. Potatores hodie habentur politici, n. 10. 11.
12. Multi ex bibacitate gloriam quærunt, n. 13.
14. Nec non præmia.
15. Ulricus de Nova domo & Henricus Goritiæ Comes filios ſuos inebriari fecerunt, n. 16.
17. Propterea tamen ebrietas veniam non meretur.
18. Ebrietatis peſſimi effectus, n. 21.
19. Ferdinandus I. Imp. legatis Statuum Imperii ebrietatem maxime exprobravit.
20. Jure divino prohibita eſt ebrietas.
22. Sanctio Maximiliani I Imp. de vitanda ebrietate.
23. Prohibetur quoque ebrietas in receſſibus Imperii, num. 25.
24. Severiſſimi ſemper fuerunt Impp. Auſtriaci in puniendæ ebrietate.
26. Conſtitutiones Imperii de vitanda ebrietate, conſuetudine immutari nequeunt, n. 27.
28. Sententia Scab. Lipſ.
29. Salutipotationes probibitæ ſunt ab Electore Sax.
32. Ebrietas immodica delinquentem a pœna ordinaria excuſat, & quare, n. 33. 34. 35. 36. 37. 38.
39. Attamen delinquentes ebrii extraordinaria pœna affici debent, n. 40. 41.
42. Sententia Scab. Lipſ. n. 43. 44. 45.
46. Non ſemper ac indifferenter ebrii a pœna ordinaria ſunt immunes, n. 47.
48. Modica & levis ebrietas delinquentem a pœna ordinaria neutiquam excuſat, n. 49. 50.
51. Sententia Scab. Lipſ. n. 52. 53. 54.
55. Quid ſi reum non pœniteat delicti, ceſſante ebrietate.
56. Aut ſi quis habens propoſitum occidendi, ebrius poſtea factus illud in effectum deducat.
57. Sententia Scab. Lipſ.
58. Quid juris in eo, qui ſolitus in ebrietate delinquere, non abſtinet a vini immodica potatione.
59. Sententia Scab. Lipſ.
60. Allegans ebrietatem, illam debet probare.
61. Ebrietas non niſi teſtibus probatur.
62. Sententia Scab. Lipſ. n. 63.
64. Non etiam juramento delinquentis.
65. Deficientibus teſtibus, reus hoc caſu tortura ſubjici poteſt, ad eruendam veritatem.
66. Sententia Scab. Lipſ.

1 QUINTO, ad cauſas mitigandarum pœnarum refertur quoque ebrietas: ob quam a pœna delicti ordinaria reus æque liberari debet, Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. quæſt. 93. n. 1.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 60. verſ. præterea quæro.* Andr. Gail. *lib. 2. obſ. 110. n. 24.* quam cauſam antequam ex jure probem, & ulterius progrediar, ſancte proteſtor, me non defenſorem fore ebrietatis, quam potius ceu omni jure prohibitam de-
2 teſtor; quippe quæ inter cauſas morborum civilium & criminalium familiam ducit, ex qua tanquam fertiliſſima ſegete, meſſis oritur undique vitiorum copioſiſſima, ut loquitur Herm. Lather. *de cenſ. lib. 2. c. 3. n. 1.* & quæ diabolus humani generis hoſtis infenſiſſimus, alia ratione ab homine impetrare nequit, illa per ebrium efficit, quod
3 Lothi teſtatur hiſtoria, *Geneſ. 19. v. 32.* Nec non viri illius pietati dedititiſſimi, qui (referente Richtero) aſſiduis diaboli tentationibus infeſtatus, ut ex tribus peccatis unum, quod perpetraret, ſibi eligeret: vel ut ſemel ſe inebriaret: vel cum vicini uxore concumberet: vel vicinum interficeret, victus tandem conſenſit in primum peccatum, quod judicaret illud minus atrox eſſe, quam vel adulterium, vel homicidium; inebriatus vero nullo negotio ad reliqua etiam peccata impellitur. Excitata enim ex luxuria libidinis flamma, vicini uxorem ſtuprare haud veretur: nec quidem a tertio immunis tum eſſe potuit, intervenientem namque uxoris maritum, flagitiumque illud ulciſci volentem, dum impetum ejus reprimere laborat, occidit. Sic ebrietati locum qui dabat, reliquis etiam ſceleribus atrociſſimis ſe involvit, Richt. *regul. 34. in fin. in axiom. œconom.*
4 Scio equidem, ex conſuetudine Germaniæ inveterata rem eo rediiſſe, ut, ſi cui bene facere velis, potu eum liberaliore excipere, & vino inebriare ſummæ amicitiæ loco eſſe cenſeatur; adeoque ebrietatem Germanis propriam videri, de quibus ſcribit Boëm. *lib. 3. de morib. gent. c. 13.* quod mutuo ad bibendum ſe cogant & hortentur, neque ſus vel taurus tantum ingurgitet, neque ad ebrietatem & vomitum potaſſe ſufficiat, ſed rurſus ad ſobrietatem dies noctibus, noctes diebus continuantes. Quodque illa perpotandi forma, qua Germani, 5
præſertim Saxones, & maris Balthici accolæ utuntur, nullis unquam temporibus, aut legibus potuerit emendari, aſſerit Bodin. *in method. hiſt. c. 5. p. 87.* Hancque ebrietatis peſtem hereditariam 6
totam Germaniam conſtanter ſervare, amare, & colere, non minus ac Suevi & Helvetii plerique ſuam indecoram veſtium formam pertinaciſſime retinent, qua illas corporis partes, quas honeſtas jubet occultas eſſe, obſcœnis Priaporum ſimulacris, ſeu, ut vocant, Laziis, veluti caligarum præſidibus glorioſius exprimunt, & iis oculorum pudicitiam tentant, notat Joh. Wilhelm. a Retwitz. *in orat. contr. German.* apud Frid. Achil. *Ducem Würtemberg. in conſult. de princip. inter provinc. Europ.* Cui remedium vix dari poſſe, jamdudum exi- 7
ſtimavit Imp. Carol. V. Cum enim in conventu Ratiſponenſi generoſa eſſent vina, multique Germani ex crebris & aſſiduis compotationibus extinguerentur, Hiſpani Imperat. acceſſerunt, & vehementer urſerunt, ut ſeveriſſima pœna Germanorum ingurgitationem caſtigaret. Quid faciam, reſpondit Imperator, doleo ſtultitiam meorum Germanorum; ſed tam facile illud obtinuero, ac ſi vobis Hiſpanis manus conſtringere velim, ne furentur. Chytræ. *P. 3. chron. Sax. l. 1. p. 203. in orat.*

Digitized by Google

in orat. funebr. Carol. V. Heresbach. *de repub. Chriſt. adminiſtr. c. 16. p. 289.* Herm. Kirch. *l. 2. de legat. 1. c. 3. n. 41.*

8 Neque ſolum inferioris ſortis homines, ſed & nobiles atque illuſtres perſonas hoc ebrietatis vitium, haud absque inſigni dedecore & damno invaſit, quod vel ſolius Wenceslai Imperatoris exemplum probat, quo nemo (verba ſunt Joh. Wilhelm. a Retwitz.) amavit & coluit ebrietatem dementius. Is inter purpuratos ſuos crebro ſermone uſurpabat: ergo ſi me diripiendis urbibus Italiæ ſors præſentem dederit, cæterarum rerum prædam militibus impertiar, vini tantum apud me ſpolia reſervabo: Si quis autem in cellam vinariam injuſſu meo fuerit ingreſſus, gladio ferietur. Ille etiam væcors & iners de faſtigio Imperiali dejectus, deficientibus paſſim Ordinibus, cum Norimbergenſes religionem fidei datæ veriti, ab eo ſolutionem juramenti peterent, & viginti millia nummorum offerrent, homo ebrius auditis legatis, liberos Norimbergenſes dicit, ſi currus quatuor Baccharacenſi vino onuſtos tradant, Joh. Wilh. a Retwitz. *d. orat. contr. germ.* ex Æn. Sylv.
9 *Alfonſ. paral. 2. c. 15.* Quin & hodie ſecundum quosdam intra numerum eximiorum & perfectiſſimorum politicorum referendus eſt is, ſi diis placet, qui plurimum meri magnosque cyathos evacuare poteſt, neque interim inebriatur, quantumcumque biberit, ſed ſemper ſecurus & ſobrius & in vino prudentior eſt. Quorum ſane judicio bibaces columnæ Imperii Romani habentur, ſine quibus florere rempublicam non poſſe ſomniant,
10 Herm. Lather. *de cenſ. lib. 1. c. 10. n. 43.* ubi refert, biberium quendam aulicum fortiter bibendo, ingentesque ſcyphos evacuando, exiſtimationem dignitatemque aulicam conſervare ſe poſſe, perſuaſum, ſuamque operam longe utiliorem doctiſſimi Conſiliarii aulici laboribus opinatum fuiſſe.

11 Quod ſi verum, Socrates, Plato & antiqua prudentum corona in reprehenſionem incurret, quod ejusmodi conſuetudinem poſteris non commendarit, inquit Lath. *d. c. 10. n. 38.* Ac ſi ita res ſe haberet, præſtaret veterum Bohemorum morem priſtino vigori reſtituere, de quo Æn. Sylv. ſcribit: Fuerunt ex proceribus, qui ſuos liberos ab infantia atque ab ipſis incunabulis Malvatici aut Revalii magnis & crebris hauſtibus aſſuefacerent, ut viri facti, multumque biberint, nullius vini potentia mentem amitterent, *in tr. de educat. puetor. ad Bohem. Reg. Uladislaum. c. 6.*

12 Ac, quod lachrymis deplorandum, ex bibacitate haud pauci gloriam quærunt, etiam in ſcholis academicis, quæ ſalutis publicæ & virtutis ſeminaria eſſe debent, in quibus tanquam Mithridaticis compotationibus majori laudi ac gloriæ vertitur, egregium potatorem, quam inſignem oratorem haberi, ut conqueritur Herm. Kirchn. *in orat. de fat. Academiar. diſſipat. & ruin. p. 33.*
13 quod vitium antiquis etiam Germaniæ gymnaſiis & academiis inhæſiſſe, ab Æn. Sylvio *l. 1. com. dict. & fact. Alphonſ. n. 41.* memoriæ proditum eſt, ubi dicit: *Cum Leonhardus Felſerbius nobilis Eques in Lipſienſem civitatem perveniſſet; deque ſobrini ſui ſtudiis & moribus diligenter, ut fieri ſolet, perquiſiviſſet, homo, qui noſſet eum, & coadjutor ejus eſſet, Optime, inquit, ſe habet amicus tuus: Nam inter mille & quingentos, qui adſumus ſcholares, hic unus bibendi palmam obtinet. Neque ingrata ſeſe homo nunciaſſe putavit; eſt enim mos apud Saxones, dum conveniunt, hos primo loco ponere, qui plus adbiberint; eumque ludum ad æquales hauſtus compotationem vocant.* Hæc Sylvius.

Egregia profecto laus; quam & præmium 14
quandoque ſequitur: veluti legatum quendam ex quodam extero regno non ſolum inſigne monile; ſed etiam annuas pecunias compotationis victoria partas domum retuliſſe, meminit Herm. Kirchner. *lib. 2. de legat. c. 3. n. 57.* & referente Philipp. 15
Camer. *cent. 1. c. 94.* in Nariſcis nuptiæ fuerunt viri nobilis, ibi ad convivas hilarandos certamen potationis propoſitum, editumque inter eorum miniſtros, bibones pleroſque exercitatiſſimos: ſed unus forticulus paulo minus ſex congiis (octodecim pocula, achtzehen Maß) paucis horis ebibit, & ſimul præmium meruit. Cauſa hæc fuit, quod Ulricus de Nova domo Bohemus, liberis ſuis vix dum a lacte depulſis Creticum, Tergeſtinum, & Traminium, generoſiſſima vina dari juſſit, ut poſtea ſecurius leviora bibere, & potando minus vinci poſſent, Joh. Wilhelm. a Retwitz. *d. orat. contra Germ.* Henricus autem Goritiæ 16
Comes, cum filios ſuos dum intra pueritiæ annos erant, apud ſe haberet in thalamo ſuo, eos inter dormiendum media nocte ſæpius vocare, & an ſitirent, interrogare ſolebat: quibus ſomno ſepultis & tacentibus, ipſe ſurgens vinum ingerebat, illisque recuſantibus ac vinum evomentibus, interpellans uxorem, ex alio, ajebat, concepiſti meretrix, neque enim filii mei ſunt, qui noctem integram nil ſitientes dormiunt, Æn. Sylv. *Alfonſ. paral. libr 1. c. 41.*

Sed num veniam propterea merebitur ebrietas apud Germanos? Neutiquam certe. Vereor 17
enim, ne, quod de Athenienſibus olim dictum fuit, de Germanis rectius dici poſſit: Sciunt, quæ recta ſunt, ſed ea facere nolunt; quandoquidem maxima pars hominum eſt impatiens frenorum & legum, libertatem neſcio quam ſibi ſomnians, legis potaticæ, quam decalogi ſtudioſior, teſte Ægid. Albert. *de conviv. & compotat.* Quis namque crediderit, 18
neſcire Germanos, quod ebrietas judicium hominis pervertat, ex rege ſervum faciat, ex ſene puerum, ex ſano inſanum, ex infante diſertum, e ſapiente ſtultum, e ſtulto fatuum? ut inquit Grim. *l. 2. de opt. ſenat. p. 257.* Et quod ſit dæmon blandus, venenum dulce, rabies voluntaria, illecebra voluptatis & pudoris injuria, quam nullus noverit Chriſtianus, &c. ſecundum D. Bernhardum; ac, ut ſummatim dicam, quod animam ſimul & corpus perdat. Quod & Ferd. I. Imp. Legatis Principum 19
& civitatum Imperialium inculcavit: Fertur ſiquidem eosdem, cum poculorum certamina diligentius urgerent, monuiſſe hisce verbis: *Mementote, vos huc ablegatos eſſe, non compotandi & commeſſandi, ſed publica Imperii negotia tractandi gratia; ideoque manibus pedibusque maledictam ebrietatem fugitate, quæ animam ſimul & corpus perdit, & quæ vobis commiſſa ſunt, agitate.* Paul. Negel. *P. 2.* vom Bürgerlichen Stand, *c. 19. p. 219.*

Quis etiam putaverit, Germ. & Sax. juris Divini 20
tam imperitos eſſe, ut ad eorum aures non pervenerit illud *Eſ. 5. v. 11. & 12.* ebrietas iram Dei provocat. *Eccl. 19. v. 2.* mentem alienat, *Oſe. 4. v. 11.* libidinem inflammat, *Sal. Prov. 23. v. 29. Cui va? cui gemitus? cui rixæ? cui fovea? cui ſine cauſa vulnera? cui rubedo oculorum? nonne his, qui commorantur in vino, & ſtudent calicibus epotandis?* quod aliis verbis 21
exprimit Joh. Spin. *libr. 5. de tranquil. animi. fol. 213.*

Pra-

Digitized by Google

Præcipua cauſa, inquit ille, *ob quam ita fragiles & morbis obnoxii ſumus, & quadrageſimo aut quinquageſimo anno adeo debilitati, eſt intemperantia, & cibi potuſque immoderatio.* Et hiſtorias profanas ſi conſuluerimus, ex ebrietate imaginationem depravatam, judicia ſtulta, oblivionem ſui, ſtuprum, libidinem, conceſſionem injuſtam, crudelitatem, imprudentiam, immodeſtiam, arcanorum evulgationem, ſomnolentiam, morbum, vitæ periculum, mortem, honoris jacturam, cladem, captivitatem ſubſecutam fuiſſe deprehendimus, quorum omnium exempla plurima refert *Theatr. vitæ humanæ* Zwingeri *vol. 9. lib. 2. p. 244. & ſeqq.* quæ nemini ignota eſſe poſſunt.

Q. 1. An ebrietas pœnam mereatur?

22 Et quo minus quiſpiam ignorantiam prætendere queat, ſeveriſſima extat Sanctio Imper. Maximil. I. ut ſalutipotatores cum ignominia ab imperiis & officiis excludantur, in *Receſſ. Imp. Colon. de A. 1512.* cujus verba ita ſonant: Desgleichen, wiewohl das Zutrincken in vor gehaltenen Reichs-Tägen mehr denn einmahl höchlich verboten, ſo iſt es doch biſzhero wenig gehalten, vollnzogen oder gehandhabet worden; Darum, und ſonderlich, weil aus dem Zutrincken Trunckenheit, aus Trunckenheit viel Gotteslåſterung, Todſchlåge, und ſonſten viel Laſter entſtehen, alſo daſz ſich die Zutrincker in Fåhrligkeit ihrer Ehren, Vernunfft, Seele, Leibes und Gutes begeben: So ſoll in allen Landen eine jede Obrigkeit, hoch oder niedrig, geiſtlich oder weltlich, bey ihr ſelbſt und ihren Unterthanen ſolches abſtellen, und das bey mercklichen hohen Poenen verbieten; und ſo die von Adel das nicht meiden wolten, daſz denn Wir, auch Churfürſten, Fürſten, Geiſtlich und Weltlich, und alle andere Obrigkeit dieſelben ſcheuchen, und an ihren Höfen und Dienſten nicht halten, und ſo einer deshalben geurlaubet würde, ſo ſoll ihn kein ander Fürſt oder Obrigkeit in ihre Dienſte annehmen, oder halten; die aber, ſo geringers Standes wären, ſollen ſie an ihren Leibern härtiglich darum ſtraffen; und ob einige Obrigkeit in Handhabung und Vollnziehung ſolches Gebots, gegen ihren Unterthanen ſäumig oder läſzig würde, ſo ſoll Unſer Kayſerlicher *Fiſcal* ſolche Unterthanen, ſo überfahren hätten, an Unſerm Kayſerlichen Cammer-Gerichte zu gebührlicher Straffe fürnehmen.

23 Cui etiam conſentit Carol. V. Imp. *Reformat. Polit. A. 1530. in Receſſ. Aug. & de A. 1548. in Receſſ. Imp.* von Zutrincken. nec non Imp. Maxim. II. in der Reuter-Beſtallung zu Speyer aufgerichtet, *A. 1570. art. 48. 49. 50. 51. 52.* & Rudolph. II. Imp. *Ord. Polit. de A. 1577. tit. 8. in fin.* Severiſſimi enim ſemper fuerunt Imp. Auſtriaci in punienda ebrietate, ut peculiare ipſis propter-
24 ea tribuatur encomium: quod nempe ab ebrietatis vitio inter Principum Germanorum familias, ſola libera ſit familia Auſtriaca; ſiquidem ab Avis & Atavis, prædicta Archiducum Auſtriæ domus exhorruit ebrietatem, licet eorum regio ſemper fuerit vini fertiliſſima & locupletiſſima, Cuſpinian. *in Orat. de bello cont. Turc. ſuſc.* junct. *hiſt. Auſt. pr. 79.*

25 Quæ ſatis probant, ebrietatem in Conſtitutionibus Imperii ſevere prohiberi, Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 14. n. 55.* Herm. Lather. *de cenſ. lib. 1. c. 10. n. 3. & lib. 2. c. 3. n. 40.* adeoque neminem prætextu
26 ignorantiæ aut permiſſionis ſeſe tueri poſſe; Niſi quis dicere vellet, leges Imperiales, immoderatam adbibendi conſuetudinem prohibentes, uſu contrario quaſi abrogatas & ſublatas eſſe, Andr. Gail. *l. 1. obſerv. 110. n. 25.* perinde ut conſuetudo regionis toleratur in accipiendis uſuris, uſque adeo, ut omnem uſuræ aut fœnoris excludat præſumptionem, Nic. Reuſn. *d. dec. 14. n. 20. & 21.* Unde & factum, quod ejusmodi Sanctiones Imperiales in contemptum & riſum abierint, atque Germaniæ nobiles ſibi invicem propinando dixerint: Propino tibi hauſtum in Conſtitutionem Imperii de ebrietate vitanda, es gilt dir auf den Reichs-Abſchied, ut ex prælectionibus Kirchneri refert Herm. Lath. *d. lib. 1. de cenſ. c. 10. n. 32.*

Sed peſſime hoc aſſeritur, & abſque nota im- 27
pietatis leges hæ conſuetudine immutari nequeunt, non magis, ac juris Divini ſanctio in deſuetudinem abire poteſt. Severiſſime enim de jure divino ebrietatem prohiberi, ac ſententiam rigoroſam in ebrios ferri, ex antea dictis notiſſimum eſt; At cuivis Chriſtiano ad vitandam ebrietatem ſufficere debet vel ſola Salvatoris noſtri Chriſti adhoratio *Luc. 21. v. 34. Attendite, ne corda veſtra graventur crapula & ebrietate.* Quam admonitionem Chriſtianus quivis perpendens, ſalva fide ac conſcientia ſe ingurgitare non poterit.

Quin nec ebrietatem in foro Saxon. hodie impunitam relin- 28
qui, patet ex Scabin. reſponſo, hiſce verbis concepto: Hat ſich euer Unterthaner, vom welchem eure Frage meldet, etliche Tage nach einander berauſchet und ſehr voll geſoſſen, und weil er dadurch ſeinen Mit-Nachbarn, euren Unterthanen groſz Aergerniſz gegeben, habt ihr ihn zu einem nüchtern und måſzigen Leben vermahnet, und hinführo ſich der Trunckenheit zu euſſern anbefohlen, deme er zuwider unlångſten ſich dermaſſen bezecht, daſz er nicht gehen können, ſondern von ſeinem Weib und Kindern heimgetragen werden müſſen, inmaſſen er ſolches nicht in Abrede ſeyn kan, ꝛc. So wird er deswegen 6. Tage lang mit Gefångniſz, darinnen er mit Waſſer und Brodt zu ſpeiſen, in Straffe genommen, mit der Verwarnung, daſz, wo er hinführo von ſolcher Trunckenheit nicht abſtehen wird, er mit einer höhern Straffe, auch wohl mit Landes-Verweiſung beleget werden ſoll, V. R. W. *Ad requiſ. Rud. ab* Altsmansdorff, *M. Jun. A. 1631.*

Et minus hac de re dubium eſt in terris Elect. 29
Saxon. ob manifeſtam Sanctionem in *Ord. Pol. de A. 1612. tit.* vom Zutrincken, quæ non modo ſalutipotationes prohibet, ſed & ſalutipotatores coërceri jubet.

Quibus præmiſſis, explicandum jam eſt, quan- 30
do & quatenus ebrietas veniam mereatur in criminalibus. Et ſane prima facie videtur dicendum, delinquenti ob ebrietatem pœnam ordinariam neutiquam remitti debere, præſertim ſi dedita opera ſe ingurgitaverit, & ebrius ultro ad arma venerit, atque delictum commiſerit; Quippe, quod hoc caſu dolus & malitia præcedat, & ſic delictum delicto cumuletur; quod propterea graviori ſupplicio coërcendum videtur, ſecundum Andr. Gail. *l. 2. obſerv. 110. n. 27. & ſeqq.* Jac. Ayrer. *ad l. ut vim. ff. de juſt. & jur. P. 2. n. 129. & ſeqq.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 60. n. 12.* Jac. Men. *de ar-*
bitr. jud. qu. l. 2. caſ. 326. Quare & Car. V. Imp. in 31
ditionibus & provinciis ſuis hereditariis, edictis diplomatibusque An. 21. editis cavit, ne ebrietas in cædibus, quæ ſæpe a vinolentis committuntur, excuſationem mereretur, juſſitque, ut non leviter homicidæ ebrii punirentur, *primo*, ob turpem ebrietatem, *ſecundo*, pro crimine ex ebrietate commiſſo. Idque ita obſervari, teſtantur Matth.

Digitized by Google

Weſenb. *in par. ff. ad L. Corn. de ſicar. n. 24.* Jod.
Damh. *in prax. rer. crim. c. 86. n. 20. & ſeqq.*

32 Sed hoc non obſtante, pono Regulam: Quod
ebrietas immodica delinquentem à pœna
excuſet ordinaria.

Q. 2. Num ebrietas immodica delinquentem excuſet à pœna?

33 Quæ regula unanimi ferme *Interpp.* calculo
approbata eſt, ut videre licet apud Proſp. Far. *P. 3.*
oper. crim. q. 93. n. 1. Andr. Tiraqu. *de pœn. temper.*
cauſ. 6. n. 1. & ſeqq. ubi & juribus & juriſperito-
rum ac Canoniſtarum, Theologorum, aliorum-
que plurium autoritatibus, rationibus & exemplis
hanc regulam latiſſime more ſuo exornat. Hip-
pol. de Marſil. *in l. 1. n. 63. ff. ad L. Corn. de ſicar.*
Hier. Gig. *de crim. læſæ majeſt. lib. 1. tit. qualiter &*
à quibus crim. læſæ maj. qu. 52. n. 7. Marc. Ant.
Blanch. *in pract. cr. §. ebrius. n. 9. & ſeqq.* Ant.
Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 73.* Petr. à Plach.
in epit. del. c. 30. n. 1. Ludov. Peguer. *dec. crim. 7.*
n. 22. Bertazz. *conſ. 26. n. 2. & ſeqq.* & ibi Claud.
in addit. lit. A. verſ. ſane. Petr. Theodor. *in colleg.*
crim. diſp. 10. th. 4. lit. I. Joſ. Maſcard. *de probat.*
lib. 2. concl. 579. n. 3.

34 Eamque luculenter firmat *l. omne delictum. 6. §.*
per vinum. ubi dicitur: *Per vinum aut laſciviam*
lapſis pœna capitalis remittenda eſt. ff. de re milit.
& *c. ſane.* ubi Gloſſ. in verb. *venia. 15. q. 1.* ubi ha-
betur: *ideoque ſi qua per vinum delinquerint, apud*
ſapientes judices venia quidem facta donantur, ſed
ſævitatis damnantur autores. it. *c. inebriaverunt. d.*
cauſ. 15. q. 1. ibi, *inebriaverunt Loth filiæ ejus, & ſe*
neſcienti miſcuerunt: Quapropter culpandus eſt qui-
dem non tantum, quantum ille inceſtus, ſed quantum
illa meretur ebrietas.

35 Rationem hujus regulæ ſi quæras, depromit
eam forma vel cauſa conficiens delictum, quæ eſt
dolus malus & voluntas, ac propoſitum delin-
quendi. Nam ex reſcripto D. Hadriani Imp. in
maleficiis ſpectatur voluntas, non exitus aut even-
tus, *l. divus. 14. ff. ad L. Corn. de ſicar. & l. aut fa-*
cta. 16. de pœn. Neque tam factum, quam conſi-
lium, hoc eſt, animi propoſitum & voluntas ejus
qui delinquit, aut affectus, in delicto puniendo
conſideratur, *arg. §. 7. Inſt. de oblig. quæ ex delict.*
naſc. l. verum eſt. 25. §. ult. ibi: *fraudandi animo. l.*
in furti actione. 50. §. 2. ff. de furt. l. ſi quis teſtamen-
tum. 41. §. ult. ff. ad L. Aquil. l. qui ſervum. 34. in
princ. ff. de obligat. & action.

36 At vero quis inficias ibit, ebrietate immodica
obrutum doloſe non delinquere; quippe qui ob
mentis alienationem vel exilium, nec velle nec
conſentire dicitur, *c. qui concupiſcentia. 15. qu. 1.* ſed
imo potius dementi ac furioſo comparatur, cujus
nulla eſt voluntas, *l. furioſi. 40.* ubi Cagnol. &
Dec. *ff. de reg. jur. l. qui ſervum. 47. ff. de acquir. he-*
redit. Plane enim ebrii & temulenti, æque ac furio-
ſi atque dementes, quid agatur, non intelligunt,
37 tanquam à mente & ſemetipſis exulantes: ſiqui-
dem ebrietas, non minus quam furor mentis,
quandam inducit alienationem, *c. à crapula. 14. X.*
de vit. & honeſt. Cleric. eſtque privatio intellectus,
per quam oblivio quædam ſui ipſius generatur.
Quam ob cauſam etiam ebrii paſſim in jure igno-
rantibus comparantur, imo & infantibus ac impu-
beribus, hoc eſt, iis, qui per ætatem, quicquid vi-
dent, legum præſumptione creduntur ignorare, *l. 1.*
§. impuber. ff. de falſ. monet. Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 14. n.*
38 *13.* Quemadmodum & ebrietas à *Seneca* voluntaria
dicitur inſania, cum qua nec ratio, nec intelligen-
tia, nec memoria, nec ullum fere vitæ recte ge-
rendæ conſilium reperitur: ut communis rerum
teſtatur uſus & experientia. Quinimo & jure
Canonico ebrius mortuo comparatur, *c. venter. 5.*
diſt. 35. in quo omnis ceſſat voluntas & dolus, ſine
quo delictum non committitur.

Neutiquam tamen ebrietas etiam immodica 39
delinquentem ab omni prorſus pœna liberat, ſed
eatenus ſolum ipſum excuſat, ut mitius aut lenius
aliquanto extra ordinem puniatur; quippe cum
ebrietas, ſi enormis ſit, dolum quidem in delicto,
ſed non culpam, tollat, Bart. & Jaſon *in l. 1. §. 1. ff.*
de acquir. vel amit. poſſ. Hipp. de Marſil. *in l. 1. n.*
49. & 63. ubi & Salycet. *C. ad L. Cornel. de ſicar.*
Nic. Reuſner. *d. dec. 14. n. 28.* Jod. Damh. *in*
prax. rer. crim. c. 84. n. 19. Ut maxime enim ebrius 40
dolo carere videatur, culpa tamen non caret, quæ
caſum præceſſit: & quia rei illicitæ operam dedit,
non evitando, ut oportuit, nimiam illam ebrieta-
tem, cum ignorare non deberet, aliquid mali per
ebrietatem à ſe admiſſum iri, ſane ob hanc ipſam
culpam ſaltem extraordinarie arbitrio judicis, pro
ratione ſcilicet culpæ, puniri debet, *arg. c. un. X.*
de commod. & c. 2. X. de depoſito. l. ſi ſervus. 27. §. ſi
fornicarius. 9. & §. 33. ff. ad L. Aquil. Et ita ebrius 41
non tam ob delictum, quam propter ebrietatem,
coërcetur, prout innuit *c. inebriaverunt. 15. quæſt. 1.*
Proſp. Far. *P. 3. oper. cr. q. 93. n. 4.*

Secundum hanc regulam quotidie pronunciant Scab. Hat 42
H. Z. in ſcharffer Frage erhalten, daß ihme von wegen
übermäſſiger Trunckenheit gar nicht bewuſt, daß er den
alten Matthes Förſter mit einem Prügel zu Tode ge-
ſchlagen; Und es haben die Gerichts- und andere Per-
ſonen, mit welchen der Gefangene gezecht, berichtet,
daß er allbereit ziemlich truncken geweſen, wie er zu ih-
nen kommen, und denn von einem Tiſch zum andern ge-
lauffen, und immerfort lauter Wein getruncken, daß er
übermäſſig bezechet und truncken worden, und hielten
gäntzlich davor, daß er nicht wüſte, was er gethan; er
der Gefangene, als ihme vorgehalten worden, daß er
den alten Förſter todt geſchlagen haben ſolte, ſich auch
gar nicht flüchtig gemacht, ſondern gutwillig mit denen
Gerichts-Perſonen gangen, und ſich an eine Kette ſchlieſ-
ſen laſſen, und darneben allezeit geſaget, er wüſte gar
nicht, daß er den alten Förſter geſehen, oder mit ihme in
Unguten etwas zu thun gehabt, ꝛc. So mag er ders-
wegen an Leib oder Leben nicht geſtrafft werden; Er
wird aber gleichwohl geſtalten Sachen nach, mit zeitli-
cher Landes-Verweiſung billig in Straffe genommen,
V. R. W. *Ad requiſ. Quæſt. Torgenſ. M. Febr. A. 1606.*

It. Dieweil nunmehr zu befinden, daß der Gefangene *D.* 43
D. damals, wie er Simon Heßlern geſtochen, und doch
mit demſelben ſonſten in Unguten nichts zu thun ge-
habt, noch ſich mit ihme gezanckt, dermaſſen bezecht
und truncken geweſen, daß er ſich nicht beſinnen können,
auch nach gethaner That ſich nicht flüchtig gemacht,
ſondern wie er zu gefänglicher Hafft gebracht, alſobald
darnieder gefallen und eingeſchlaffen, daß man ihn nicht
erwecken können; und hernach, wie ihme die begangene
Entleibung vorgehalten worden, darvon gar nichts
wiſſen wollen. So mag er auch von wegen ſolcher an
gedachtem Heßlern begangenen Entleibung, geſtalten
Sachen nach, am Leben nicht geſtraffet werden; Er
wird aber gleichwohl mit Staupenſchlägen des Lan-
des ewig billig verwieſen, V. R. W. *Ad conſultat.*
Senat. Leiſn. M. Sept. A. 1608.

It. Ob wohl itztgedachter *Inquiſit N. N.* in gutem be- 44
kannt und geſtanden, daß er einen Jungen auf freyer
Straſſe angefallen, und den Kober, ſo er bey ſich
getragen, von ihm begehret, darauf als ihme der
Junge ſolchen gereichet, er denſelben eröffnet, und
was darinne geweſen, und ihme gedienet, heraus ge-
nommen, und hernach den Kober dem Jungen wieder
gegeben, aber 3. und eine halbe Elen Leinwand und
Tuchs

Digitized by Google

Tuch-Strümpffe mit ſich hinweg gebracht, ſo man auch wieder erlanget. Dieweil er aber dennoch ſeine übermäßige Trunckenheit darneben vorſchützen thut, inmaſſen denn der 2. und 4. Zeuge beym 5. *Articul* vermittels Eydes geſaget, daß *Inquiſit* ſelbe Zeit ſehr truncken, und übermäßig voll geweſen, die Zeugen auch insgeſamt berichten, daß er hierüber noch mehr Brandtewein und Bier holen laſſen und geſoffen, ꝛc. So verbleibet *Inquiſit* in Erwägung angezogener übermäßigen Trunckenheit, mit der ordentlichen Todes-Straffe verſchonet. Er wird aber gleichwohl ſolcher ſeiner Verbrechung wegen, mit Staupen-Schlägen des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *Ad requiſ. Quæſt. Delitiani, M. Mart. A. 1631.*

45 *It.* haben die beyde Gefangene *W. F.* und *F. S.* vor dem Scharffrichter, als ſie derſelbe mit der Schärffe ziemlicher Weiſe, Innhalts unſers vorigen Urthels, angreiffen ſollen, bekannt, daß ſie in denen *Actis* benannte 6. Perſonen, auf offener Straſſe angegriffen, beſuchet, und Geld von ihnen haben wollen, inſonderheit aber, daß ſie die zwey Böhmiſche Männer gezwungen, daß ſie ihnen 2. Gr. geben müſſen, ſie auch hierüber gefährlichen beſchädiget. Und es hat der Wirth berichtet, daß ſie 12. Seidel Wein, das wären ungefähr 6. Dreßdniſche Kannen, ausgetruncken, und ſehr truncken geweſen, ꝛc. Würde nun der Wirth, ſolches ſein Vorgeben eydlichen erhalten, ſo verbleiben *Inquiſiten* mit der ordentlichen Todes-Straffe, ſo ſie ſonſten verwircket, verſchonet. Sie werden aber gleichwohl öffentlich billig zur Staupen geſchlagen, und darauf des Landes ewig verwieſen, V. R. W. An Amtsverwalter zum Altenberge, *M. Apr. A. 1631.*

Temporalis quoque relegatio ad ſexennium fuit hoc caſu indicta cuidam deprædatori gegen Schraplar, an die Lands-Gerichte, *M. Jun. A. 1618.*

46 Ne tamen ebriis nimium indulgeatur, nec malitia ac culpa eorum, qui debita opera ſe ingurgitant, excuſetur, quos propterea ſeveriori aliquo ſupplicio plectendos eſſe, dixi; utique non ſimpliciter hanc regulam intellectam volo. Etenim ſi quis *Interpp.* inſpexerit, diverſimode & varie eos diſtinguere deprehendet: num ſc. quis ſciens, ſe ſolitum in ebrietate delinquere, & alios percutere ac offendere, non abſtinuerit a vini immodica potatione, & ſe inebriaverit; quem pœnam ordinariam vix effugere poſſe, tradunt Ang. Aret. *de maleſ. verb. ſcienter. n. 17.* Marc. Ant. Blanch. *in pract. crim. §. ebrius. n. 21.* Andr. Gail. *lib. 2. ob-*
47 *ſerv. 110. n. 29.* aut, an modica ſolummodo fuerit ebrietas, vel affectata, quæ etiam nullam meretur veniam, Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 30. n. 2.* Andr. Tiraqu. *de pœn. temp. cauſ. 6. n. 10. v. ex quo dict.* Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 84. n. 16.* Vel, num delinquentem in ebrietate, poſtmodum pœnituerit, nec ne, Jac. Men. *de arbitr. jud. qu. lib. 2. cauſ. 326. n. 10.*

Q. 3. Modica & levis ebrietas, quæ mentis alienationem non inducit, an juvare queat delinquentem?

48 Quæ ut rectius percipiantur, juſtoque ordine tractentur, *Regulam prædictam generalem* modis ſubſequentibus *limitandam* eſſe puto. Ac *primo*, ut locum tantummodo habeat in magna atque immodica ebrietate, quæ mentis alienationem inducit, Nic. Reuſn. *lib. 2. dec. 14. n. 26.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. I. & diſp. 7. th. 7. lit. B.* Proſp. Far. *d. q. 93. n. 18.* Andr. Gail. *d. obſerv. 110. n. 29.* Damh. *d. c. 84. n. 19.*

49 Quod ſi vero modica & levis ſit ebrietas, in qua nec mentis alienatio, nec oblivio, ſed integritas ſenſuum ac rationis deprehenditur, minime ea videtur a pœna delicti ordinaria excuſare: quoniam dolo malo tunc crimen admiſſum præſumitur, ſecundum Bald. *in l. data opera. 11. n. 6. C. de his. qui accuſ. non poſſ.* Tiraquell. *d. cauſ. 6. in fin.* Qui enim leviter ſaltem inebriatus eſt, & uſum rationis aliquem adhuc habet, is certe furioſo æquiparari nequit. Quare ceſſante ratione æquiparationis, ebrio quoque excuſationis locus relinqui nec poteſt, nec debet, Nic. Reuſner. *d. dec. 14. n. 30.* Petr. Theod. *d. diſp. 7. th. 7. lit. B.* Gutierez. *2. lib. qq. canon. c. 4. per tot.* Everh. Jun. *2. conſ. 45. n. 11. & ſeqq.* Far. *d. q. 93. n. 18.* Et qui 50
leviter ebrii ſunt, parum diſtant a ſobriis, ac imo potius ſobriorum numero habentur, ut vult Tiraquell. *in l. ſi unquam. 8.* gloſſ. *ſuper verb. donatione largitus. n. 124. C. de revoc. donat.* Hippol. de Marſil. *ſing. 276.*

Veluti etiam Domini Scabini pronunciare conſueverunt: 51
So möchte *N. N.* von wegen ſolcher begangenen und bekannten Entleibung, ſeines darwider gethanen Fürwendens ungeachtet, indeme er fürgeben, daß ers nicht gerne gethan, ſondern obbenannten Rembden ſtechen wollen, weil er auch hierdurch einen Todtſchlag begangen; und es ferner mit der angezogenen Trunckenheit dieſe Gelegenheit hat, daß er ſeiner Vernunfft dadurch gäntzlich nicht entſetzet geweſen; hinwiederum mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. *Ad requiſ. Quæſt. Jenenſ. M. Apr. A. 1612.*

It. Und es mit der angezogenen Trunckenheit alſo beſchaffen, daß dieſelbe, weil *Inquiſit* ſelbſt meiſtentheils weiß und berichtet, was er gethan, nicht ſo übermäßig geweſen, daß er dadurch ſeiner Vernunfft und Sinne beraubet worden, ꝛc. Da er nun auf ſeinem gethanen Bekenntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen würde: So möchte er wegen ſolcher begangenen und bekannten Entleibung hinwiederum mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden, V. R. W. *Prat. & Scabinis Dreſd. M. Jan. A. 1615.* 52

It. So möchte er wegen ſolcher begangenen und bekannten Entleibung, ſeiner darwider angezogenen Trunckenheit, weil dieſelbe ſo groß nicht geweſen, daß er von ſeinen Sinnen nichts gewuſt haben ſolte, ungeacht, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode gerichtet und geſtraffet werden, V. R. W. *Prat. & Scabin. Pegav. M. Febr. A. 1625.* 53

Simili plane modo fuit pronunciatum gegen Maſchau an Hanß Maucken, *M. Oct. A. 1619.* 54
Ad requiſ. Balthaſ. a Schlieben, *Capitanei in* Schweinitz, *M. Jun. A. 1586.*
Quæſt: Bornenſ. M. Apr. A. 1601.

Q. 4. Quid ſi delinquentem, ceſſante ebrietate non pœniteat delicti in ebrietate commiſſi?

Limit. ſecundo hæc Regula, ut procedat ſolum in eo, quem in ſe reverſum, & ebrioſitate ceſſante, pœnitet delicti in ebrietate commiſſi; Secus ſi de eo glorietur. Quia tunc ebrietate, ratificatione ſubſecuta apparet, quod eodem modo deliquiſſet, ſi non fuiſſet ebrius. Ideoque tum merito pœna ordinaria puniendus eſt, Jac. Menoch. *de arbitr. judic. quæſt. lib. 2. caſ. 326. n. 10.* Proſp. Farin. *d. q. 93. n. 22.* 55

Quo & referri debet hic caſus, quando ſcil. propoſitum occidendi quis fovens, ebrius factus in effectum illud deduxerit. Præſumitur enim hic quoque occidiſſe, licet ſe haud inebriaſſet. Quare nec tum pœna ordinaria ceſſabit. 56

Prout hoc caſu reſpondimus Prat. & Scabinis Numburgenſ. 57
So möchte er, wegen ſolcher begangenen und bekannten Entleibung, ſeiner darwider angezogenen Trunckenheit ungeacht, hinwiederum mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. *M. Jun. A. 1622.*

Q. 5. Quid juris in ebrio, qui ſciens, ſe ſolitum in ebrietate delinquere, non abſtinet a vi-

Limit. tertio, ut locum non habeat in eo, qui ſciens, ſe ſolitum in ebrietate delinquere & alios percutere ac offendere, non abſtinuit a vini immodica potatione, ſed ſe inebriavit. Tum enim delinquens a pœna ordinaria exemptus non eſt, Ang. Aret. *in tr. de maleſ. verb. ſcienter & doloſe. n. 17.* Proſp. Far. *P. 3. oper. crim. q. 93. n. 20.* Marc. Anton. Blanc. *in prax. crim. §. ebrius. n. 21.* Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 30. n. 3.* 58

Digitized by Google

59 *Pronunc. Scab. ita Quæſt. in* Arnshaugk: So möchte er von wegen ſolches begangenen und bekannten Ehebruchs, vermöge Churfl. Sächſ. *Conſtitution* und Landes-Ordnung, ſeiner angezogenen Trunckenheit ungeachtet, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden, V. R. W. *M. Febr. A. 1608.*

ni immodica potatione?

60 *Limit. quarto*, ſi non conſtet manifeſte de ebrietate delinquentis. Neque enim fides hoc caſu habenda eſt reo, ebrietatem prætendenti, ſed alleganti illam incumbit onus probandi, quod ſcilicet delicti tempore ebrius fuerit, Far. *d. q. 93. n. 23.* Joſ. Maſcard. *de prob. l. 2. concl. 579. n. 4.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. l. 2. caſ. 326. n. 11.*

Q. 6. Quomodo probari debeat ebrietas delinquentis?

61 Probatio autem fieri debet teſtibus. Quamvis enim hi de ebrietate rei deponentes ſimpliciter non probent, juxta tradita Far. *d. q. 93. n. 26.* Attamen fides ipſis habenda eſt, ſi rationem credulitatis afferant, deponentes ſcil. de transformatione faciei, loquela, actibus indecentibus, aliisque ſignis & conjecturis probabilibus, unde delinquentem ebrium fuiſſe, liquido colligi poteſt, Bertaz. *conſ. 26. n. 1. verſ. quoad primum.* Far. *de teſtib. q. 70. n. 50.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. I.*

62 *Quare nec Scabini pœnam ordinariam minuendam arbitrantur, antequam de ebrietate delinquentis ex teſtium jurata depoſitione certo conſtiterit. Veluti quotidie pronunciare ſolent:* So will vor allen Dingen, ehe und zuvor ſeiner Straffe wegen etwas beſtändiges erkannt wird, von nöthen ſeyn, daß ſo wohl bey denjenigen, da er Brandtewein getruncken, als auch bey denen Perſonen, ſo um ihn geweſen, gewiſſe Nachrichtung und Erkundigung eingezogen, und die Zeugen eydlichen abgehöret werden, wie es mit der angezogenen Trunckenheit bewandt und beſchaffen ſey, ob dieſelbe übermäßig, und er dadurch ſeiner Sinnen und Vernunfft nicht mächtig geweſen. Wann nun, was ihr euch erkundiget, mit Fleiß aufgezeichnet, und wieder überſchickt wird, ergehet darauff ſeiner Perſon und verwirckten Straffe halber, ferner was recht iſt, V. R. W. *Quæſt. Delitiano, M. Jan. A. 1631.*

63 *It.* So wird bey denen Perſonen, ſo mit ihme geʒechet, billig fleißige Erkundigung genommen, ob es um ſolche Trunckenheit dermaſſen, wie von ihme vorgegeben wird, bewandt, oder nicht; und wenn derſelben Auſſage mit Fleiß verzeichnet, und zu den *Acten* gebracht wird, ſo ergehet darauf alsdenn des Gefangenen Straffe halber, oder ſonſten, ferner was recht iſt, V. R. W. *Quæſt. Torgenſ. M. Febr. A. 1606.*

It. Darneben euch ferner oblieget, der angezogenen Trunckenheit halber, gewiſſe Nachrichtung und Erkundigung einzuziehen, ob nemlichen *Inquiſit* ſelbiger Zeit, als die Entleibung von ihme geſchehen, gewiß und in Wahrheit ſehr und übermäßig truncken, und er alſo ſeiner Vernunfft und Sinnen nicht allerdings mächtig geweſen, inmaſſen denn deswegen Zeugen, ſo hierum Wiſſenſchafft haben, eydlichen abgehöret werden. Wenn nun des *Inquiſiti* Bekenntniß, und der Zeugen Auſſage mit Fleiß aufgezeichnet, und wieder überſchicket wird, ergehet ſo denn ſeiner verwirckten Straffe wegen, ferner was recht iſt, V. R. W. *Conſulib. & Senat. Quedlinburg. M. Maj. A. 1632.* 64

Ac licet alias in his, quæ ab animo dependent, inter quæ haud inepte etiam ebrietas ceu mentis alienatio referri poteſt, ſtetur dicto aſſerentis cum juramento, ſecundum gloſſ. *in §. alia. Inſt. de action.* attamen fallit hoc ipſum in caſu præſenti; quia contra reum militat juris præſumptio: quo caſu cauſæ criminales juramento regulariter non deciduntur, ſed veræ & plenæ requiruntur probationes, *l. ult. C. de probat. l. 6. C. de dol. mal. l. 9. C. de his, quæ vi metuive cauſ. geſt.* Bartol. *in l. 20. ff. de quæſt.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. n. 78. C. ad L. Corn. de ſicar.* Quod ſi tamen teſtes non adfuerint, qui de ebrietate rei deponere queant, torturæ delinquens ſubjici poteſt, ad eruendam veritatem, ne forſan ob defectum probationis defenſio ipſi prorſus auferatur. 65 66

Prout reſpondimus Dom. Cancell. & Conſiliar. Vinarienſ. So erſcheinet daraus allenthalben ſo viel, daß Gefangener *I. C.* wegen ſolcher an *H. S.* begangenen Entleibung hinwiederum mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode zu ſtraffen. Er dürffte denn in ziemlicher ſcharffen Frage erhalten, und mit ſeinem Leibe erhärten, daß er dazumahl, als er dem Entleibeten den Stich zugefüget, alſo truncken geweſen, daß er von ſeinen Sinnen nichts gewuſt, noch was er gethan. Auf ſolchen Fall ergehet alsdenn ſeiner Perſon wegen ferner, was recht iſt, V. R. W. *M. Maji A. 1617.* 67

QUÆSTIO CXLVII.

An delinquens Mutus & Surdus mitius puniri debeat: & num Calor Iracundiæ reum a pœna ordinaria excuſet?

SUMMARIA.

1. *Mutus & ſurdus delinquens mitius puniri debet, n. 3.*
2. *Mutus & ſurdus infanti & furioſo æquiparatur.*
4. *Quandoque mutus & ſurdus intellectum habet.*
5. *Mutus & ſurdus quomodo crimen confiteri poſſit? n. 6. 7. 8.*
9. *In deciſione hujus quæſtionis quomodo DD. diſtinguant? n. 10.*
11. *Quatenus hæc diſtinctio jure poſſit ſubſiſtere? n. 12.*
13. *Mutus & ſurdus intellectum habens & de crimine convictus, pœna delicti ordinaria tenetur.*
14. *Quid ſi delinquens ſolum mutus, vel ſurdus fuerit? n. 15.*
16. *Quid ſi ex caſu ſuperveniente quis mutus ac ſurdus factus fuerit?*
17. *Status quæſtionis de eo, qui natura hujusmodi vitium contraxit & ſimul ſurdus ac mutus natus eſt.*
18. *Quod ſi intellectum habeat, neutiquam a pœna ordinaria exemptus eſt, & quare? n. 19. 20. 21. 22. 25.*
23. *Modo teſtibus de crimine ſit convictus.*
24. *Sententia Scab. Lipſ.*
26. *Deficiente intellectu, mutus & ſurdus a pœna eſt immunis, n. 27. 28. 29.*
30. *Sicuti & hoc caſu, quando teſtibus convinci nequit, n. 31.*
32. *Confeſſio ſignis & nutu facta, ad condemnationem ſufficiens non eſt, n. 33. 34. 35.*
36. *Quamvis & hoc caſu pœna extraordinaria queat irrogari, n. 37.*
38. *Sententia Scab. Lipſ. n. 39.*
40. *Mutus & ſurdus literarum peritus per ſcripturam fateri delictum & pœna ordinaria plecti poteſt.*

41. Calor

Digitized by Google

41. Calor iracundiæ an ſit cauſa mitigationis pœnæ? n. 42. 43.
44. Ira delinquentem a pœna ordinaria regulariter non excuſat. n. 45. 46. 47. 48. 49. 54. 55.
50. Sententia Scab. Lipſ. n. 51. 52. 53.
56. Niſi delinquens juſta ex cauſa fuerit ad iram concitatus, n. 57. 58. 59.
60. Vel niſi tam magna ſit ira, ut delinquens in totum a mente fuerit alienatus.
61. Quam iram probare difficile eſt.

1 SEXTO, mitigari quoque debet pœna, ſi reus fuerit mutus & ſurdus, Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. q. 89. n. 159.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 69.* Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 32. n. 17.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. H.*

2 Quia enim mutus & ſurdus ſenſum non habet, nec intellectum, ac propterea infanti æquiparatur & furioſo, ut vult textus in *l. ſervo invito. 65. §. ſi pupillo. in fin. ff. ad SCtum Trebell.* ibi: *quo exemplo & mutus, qui nihil intelligere poteſt, per curatorem adjuvatur.* & in *l. 2. ff. de curat. furioſ. l. 3. ff. de poſtul. l. 4. §. ult. ff. de privil. credit. §. ult. Inſt. de hered. qualit. & diff.* Bart. *in l. mutum. ff. de acqu. hered.* ubi & Jaſon. *ac comm.* Dd. utique nec ex
3 delicto tenebitur. Idemque haud obſcure colligendum eſt ex *c. 1. an mut. vel ali. imperf. feud. retin.* ubi mutus non dicitur homo perfectus, habens intellectum, Ant. Gomez. *d. c. 1. n. 69.*

4 Accidit tamen ſæpius, ut mutus ac ſurdus intellectum habeat, unde fit, quod teſtamentum facere poſſit, *l. diſcretis. 10. C. qui teſtam. fac. poſſ.* nec non contractus inire, qui conſenſu vel re contrahuntur, *l. item quia. 4. ff. de pact. l. in quibuscunque. 48. ff. de oblig. & action. l. obligamur 52. §. ult. ff. eod. tit. l. ſi ſtipulor. 35. §. ult ff. de verb. oblig. l. qui id, quod. 33. §. mutus. ff. de donat.* Sicuti & quaſi contrahere poteſt, ac hereditatem adire, *l. mutum. 5. ff. de acquir. vel. omitt. hered.* matrimoniumque contrahere, *l. mutus. 73. ff. de jur. dot.*
5 Quare ergo non etiam delinquere ac puniri poterit? Niſi forſan quiſpiam hanc diverſitatis rationem dari poſſe exiſtimet, quod delictum mutus ac ſurdus confiteri nequeat, quippe qui nec interrogationem percipere, nec ad interrogatorium reſpondere poteſt; quod vel ſolum cauſam exemptioni videtur præbere.

6 Sed cauſa hæc ad excuſationem a pœna, ſufficiens non eſt. Neminem ſiquidem fugit, quod mutus & ſurdus, licet non verbis, attamen ſignis & nutu poſſit mentem ſuam exprimere, atque etiam ad eruendam veritatem interrogari, Ant. Gomez. *d. c. 1. n. 69. in fin.* Proſp. Farin. *d. q. 98. n. 161.* Cum & ſcripto mentem ſuam aperire queat, ac ne quis dubitet, mutum ac ſurdum literas ſcire poſſe, teſta-
7 tur Rud. Agricol. *lib. 3. de invent. c. fin.* ſe vidiſſe ſurdum a primis annis, & quod conſequens eſt, mutum, qui didicerat, ut quæcunque ſcriberet aliquis, intelligere, & ipſe quoque tanquam loqui ſciret, omnia mentis ſuæ cogitata perſcribere poſſet, cujus mentionem quoq; facit Bald. *in §. præterea. n. 14. Inſt. quibus non eſt permiſſ. fac. teſt.* Commemorat quoque Ferdin. Vaſq. *lib. 3. illuſtr. controv. c. 103.* ſe Pinciæ mutum quendam vidiſſe, qui & ſcribere poſſet, & peccata ſua confiteri, & chartis pictis ludere, omniaque, quæ a populo publice fie-
8 bant, non ſecus quam reliqui, intelligere. Pariter refert Petr. Gilk. *in l. diſcretis. 10. n. 5. C. qui teſt. fac. poſſ.* ſe in adoleſcente quopiam muto ac ſurdo animadvertiſſe, quod ex nutu & ſignis parentis facile, quid ipſi injungeretur, perceperit, & dicto etiam audiens fuerit, e contra parens & omnes domeſtici illius voluntatem ex motu capitis, manus & corporis compoſitione, facile deprehenderint. Cujus rei rationem ibidem conſuetudini adſcribendam putat, quod ſcilicet cum aliis pueris in ſchola triviali educatus, & literas bene pingere doctus, quorſum illæ pertinerent, certa ratione obſervaſſet.

Liquet ex hiſce, prædictam *Dd.* aſſertionem, 9
mutum & ſurdum nempe ex delicto non teneri, ſimpliciter & univerſaliter ſubſiſtere non poſſe: quare eam diſtinctione explicat, certoque modo reſtringit Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 6.* dicens, quod, ſi appareat, quod talis mutus nullum habeat intellectum, quia ſignis non poteſt illum exprimere vel demonſtrare, tunc æquiparetur infanti, vel dementi & furioſo, & non debeat ex delicto puniri; quo caſu etiam dandus ipſi eſt curator, in quacunq; ætate ſit conſtitutus; Si vero appareat, quod talis mutus habeat intellectum, quem poteſt ſaltem exprimere & demonſtrare ſignis, tunc reputetur habilis ad delinquendum & contrahendum, alioſque actus exercendum; & tali caſu tenebitur ex delicto, ſi eſt legitimæ ætatis; nec
dandus ipſi erit curator. Ac teſtatur ibidem por- 10
ro Ant. Gomez. ita apud eum fuiſſe judicatum in quodam muto, qui fuit ſuſpenſus, tanquam ſocius in homicidio. Quæ diſtinctio placet quoque Proſp. Farin. *d. q. 98. n. 160.* Petr. a Plach. *in epit. delict. lib. 1. c. 32. n. 17. in fin. verſ. a qua ſententia. & n. 18. in pr. junct. verſ. rurſus ad apertiorem hujus capitis reſolutionem.*

Sed accuratius mihi hanc diſtinctionem inſpi- 11
cienti, haud abſque ratione ea videtur ſuſpecta. Etſi enim conceſſerim, mutum ac ſurdum, ſi intellectum habeat, pœnam effugere non poſſe; attamen hoc aliter accipi non debet, quam ſi de crimine convictus fuerit, teſtibus ſcilicet, qui ipſum crimen perpetrare viderint: neq; enim confeſſio iſtius haberi poteſt, nec ſignis & nutu ſignificata ad
condemnandam reum ſufficit. Quare ut diſtinctio 12
Gomez. ſubſiſtat, hoc addendum puto, mutum ac ſurdum intellectum habentem, tunc demum condemnari poſſe, ſi ex teſtium depoſitionibus de crimine convictus fuerit, rejecta confeſſione ſignis & nutu declarata. Ut ſic duo neceſſario requiri videantur ad hoc, ut pœna muto & ſurdo irrogari queat, nempe 1. ut intellectum habeat, 2. ut de crimine commiſſo teſtibus convictus ſit.

Secundum quæ ejuſmodi regulam generalem 13
formare licet: **Quod nempe mutus & ſurdus, intellectum habens, de crimine commiſſo teſtibus convictus, ſupplicium incurrat, nec a pœna delicti ordinaria exemptus ſit.**

Quæſtio hic proprie non vertitur de eo, qui al- 14
terutro tantum vitio laborat, hoc eſt, qui vel mutus, vel ſurdus eſt, cui regulariter non deficit intellectus, ſive mens ſana; cujus carentia excuſationem tantummodo meretur, ut dubium non ſit, quin talis ex delicto obligetur, & pœna ordinaria teneatur: cum & hujus confeſſio ac reſponſio haberi queat; de quo minus ambigendum, ſi ſurdus tan-

Q. 1. Mutus & ſurdus delinquens quando pœna delicti ordinaria ſit plectendus?

15 tantummodo ſit & loqui poſſit. Quod ſi vero infortunium taliter ſeparatam cauſam habeat, ut loqui non queat, voces tamen hominum recte percipiat, tum ipſius confeſſioni in ſcriptis factæ credendum eſt; poteſt enim talis literarum peritus eſſe: idque multo magis, ſi teſtibus etiam de crimine perpetrato convincatur: adeoque mutum, vel ſurdum ſolum, teſtamenti quoque factionem habere, quippe qui vel loquendo, vel ſcribendo animi ſui ſenſum aperire poteſt, tradit Petr. Gilken. *in l. diſcretis. 10. n. 1. C. qui teſtam facer. poſſ.*

16 Sicuti nec hoc loco de eo proprie diſceptatur, cui caſus ſuperveniens utramque facultatem ademerit, qui communiter ſanæ mentis eſt, & ſcribendo voluntatem, animique ſui ſenſum exprimere poteſt: qualem etiam codicillos facere, nec non legata & fideicommiſſa relinquere poſſe, docent Bald. *in l. diſcretis. n. 2. C. qui teſt. facer. poſſ.* ubi & Jaſon. *n. 7.* Jac. Cujac. *in l. ſi mutus. ff. de te-*
17 *ſtam.* Sed hoc proprie quæritur, an is, qui natura hujusmodi vitium contraxit, ut ſimul mutus ac ſurdus natus fuerit, ex delicto obligetur, & proinde pœna delicti ordinaria teneatur? Etſi vero talis raro ſenſum ac intellectum habeat perfectum; attamen ſi ſanæ mentis fuerit, deque hoc judici liquido conſtiterit, de crimine perpetrato eum teſtibus convictum, puniri debere ſupplicio delicti ordinario, docet hæc regula.

18 Cujus veritas vel exinde patet, quod mutus ac ſurdus ſanæ mentis, non habeat quicquam, quod ad ſui excuſationem prætendere, quove a pœna ordinaria ſe liberare queat. Etenim quia intellectus & ſenſus communis ipſi non deficit, quis eum haud delinquere, nec pœnam mereri dixerit? Et quomodo non obligabitur ex delicto ad pœnam, qui vinculo contractus tenetur? Mutum ſcilicet ac ſurdum intellectum habentem, contra-
19 ctus inire poſſe, ſatis liquet ex *l. item quia. 4. ff. de pact. l. in quibuscunque. 48. ff. de obligat. & action. l. qui id, quod. 33. §. mutus. ff. de donat. l. ſi ſtipulor.*
20 *35. §. ult. ff. de verb. obligat.* Rectiſſime igitur concluſio *Interpp.* qua muto ac ſurdo pœnam mitigari volunt, ad illum reſtringi debet, qui nullum intellectum habet, aut de crimine non convictus eſt; prout tradit Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 69. in pr. junct. verſ. unde pro concordia. &c.* Proſp. Farin. *d. q. 98. n. 159.* Petr. a Plach. *in epit. delict. lib. 1. c. 32. n. 17. & 18.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. H.*

21 Quo & facit *l. ſi quis in gravi. 3. §. 8.* ibi: *ſurdus quoque inter imbecillos numerandus eſt, aut inter eos, qui ſub eodem tecto non ſunt, quia ut illi per ſpatium, ita hic per morbum nihil audit.* & §. 10. ibi: *Mutum ſimili modo excipimus. ſed ibi, ubi vocis tantum auxilium ſuperfuit. ff. de SCto Silan.* Ex quibus textibus probatur, mutum ac ſurdum tunc demum veniam mereri, ſi auxilium voce imploranti non ſubvenerit, aut clamando crimen non impedierit; neque enim tum culpa aut dolus ipſi imputari
22 poterit. Unde ſequitur a contrario ſenſu, mutum & ſurdum ipſummet crimen committentem, pœna ordinaria teneri: nec immerito, quia ſcilicet doloſe agit, ac per id pœnam meretur, prout ita inferunt Ant. Gomez. *d. c. 1. n. 69. verſ. imo quod magis eſt.* & Proſp. Far. *d. q. 98. n. 160.* poſt Jaſon. *in l. 1. ff. de verb. oblig.* Dicitur namque argumentum, a contrario ſenſu deſumptum, in jure fortiſſimum, *l. quæcunque. 1. in pr.* ubi Jaſon *n. 36. ff. de offic. ejus, cui mandat.* Bald. *in l. conventicula. 15. n. 1. C. de epiſc. & cler.* Felin. *in c. ſignificaſti. 18. n. 9. extr. de for. compet.* Nic. Everhard. *in top. legal. loc. a contr. ſenſu. in pr.*

Notandum tamen probe, hanc regulam tum 23
ſibi locum vendicare, ſi hæc duo conjunctim concurrant; quod nempe mutus ac ſurdus perfectum habuerit intellectum; & quod de crimine fuerit convictus, prout verba regulæ innuunt. Nec enim ſufficit, delictum perpetratum fuiſſe, ſed & reus, cui hoc imputatur, de crimine confeſſus aut convictus ſit, neceſſe eſt, antequam ad pœnæ irrogationem deveniatur, *l. qui ſententiam. 16. C. de pœn. c. primates. 2. qu. 1.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. ſecunda quæſt. n. 1.* Bruner. a Sol. *in ſuo conſil. crim. n. 202.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. q. 81. n. 1.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 12. n. 3.* Foller. *in pract. crimin. verb. dentur capitula. n. 20.* At, quum mutus & ſurdus ob defectum loquelæ delictum nequeat confiteri, unicum hoc reſtat, ut de crimine perpetrato convinci debeat teſtibus, prout paulo poſt dicetur.

Hiſce duobus ita concurrentibus, quin juxta regulam prædi- 24
ctam reo muto ac ſurdo pœna mortis irrogari queat, dubium non eſt: prout patet ex reſponſo Scabin. dato ad requiſ. Joh. a Schleinitz, in Schiritz: Dieweil aus der abgehörten Zeugen eydlichen Auſſage zu befinden, daß der Gefangene *B. K.* welcher ſtumm und taub gebohren, ſonſten aber bey gutem Verſtande und ſeines Alters bey 26. Jahr iſt, den 24. Jan. jüngſthin in die Schencke zu Schiritz kommen, und daſelbſt Aſmus Röbern, wie derſelbe vom Tiſche aufgeſtanden, und hinaus gehen wollen, plötzlichen angefallen, auf ihn geſtochen, und darvorgelauffen, darauf itztgedachter Röber alsbald zur Erde aufs Angeſicht gefallen, kein Wort geredet, und in einer halben Stunde geſtorben, und daß auch an ihm in gehaltener gerichtlichen Beſichtigung fünff Stiche, darunter der eine für todtlich erkannnt, befunden worden; hierüber auch durch Deutung und Weiſung der Stumme ſo viel Anzeigung geben, daß er vorgedachtem Röber vorberührte Stiche zugefüget, und ihn dadurch entleibet, *rc.* So wird er billig von wegen ſolcher begangenen, und durch die Zeugen überwieſenen Entleibung, hinwieder mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft, V. R. W. *M. Mart. A. 1602.*

Ex quo porro ſequitur, horum alterutro, 25
quod ſcilicet mutus ac ſurdus ſanæ mentis, & de crimine teſtibus convictus fuerit, deficiente, pœnam ordinariam reo haudquaquam infligendam eſſe: adeoque regula prædicta duplici modo limitari poteſt.

Ac *primo quidem limitanda eſt*, quando reus ſur- 26
dus ac mutus perfectum intellectum non habet; *Q. 2. Quid*
Etenim quin talis a pœna ordinaria ſit exemptus, *habendum*
nemo fere dubitat, Farin. *d. qu. 98. n. 159.* Ant. *de muto ac*
Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 69. in pr.* Petr. *ſurdo, qui*
Theodor. *d. diſp. 10. theſ. 4. lit. H.* comparatur ſi- *perfectum* 27
quidem infanti & furioſo, *l. ſervo invito. 65. §. ſi* *non habet*
pupillo. 3. ff. ad SCtum Trebell. ubi Bartol. & Dd. *intellectum?*
commun. in l. mutum. ff. de acquir. hered. l. 2. ff. de curat. furioſ. l. 4. §. ult. ff. de privil. creditor. Farin. & Gomez. *d. l.* quare, ſicuti infans, Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 48. n. 1. & ſeqq.* Marc. Ant. Blanch. *in pract. crim. §. imbecillitate. n. 1.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. lib. 2. caſ. 329. n. 1.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 60. in pr.* Joſ. Ludov. *deciſ. Lucenſ. 17. n. 63. P. 1.* & furioſus ex delicto ſuo non obligatur, *l. 14. ff. de offic. præſid.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. qu. 93. n. 1. & ſeqq.* Nic. Reuſner. *l. 1. deciſ. 17.* Hipp. de Marſil. *in l. 1. n. 49. ff. ad L. Corn. de ſicar.* Angel. Aretin. *in tr. de malef. verb. ſcienter. n. 7.* ita nec mutus ac ſurdus intellectum 28
non habens ex delicto tenebitur, ſed pœna ipſi æque,

Digitized by Google

æque, ac infanti vel furioſo, prorſus remittenda erit; præſertim quum dolus in eum non cadat, ſine quo delicti pœna locum habere nequit, *l. 1. C. ad L. Corn. de ſicar. l. qui injuria. 53. ff. de furt. l. quod reipublicæ. 33. ff. de injur. l. cum autem. 23. §. excipiuntur. ff. de ædil. edict.* Marant. *in ſpec. P. 4. in pr. n. 58. & 59.* Hipp. de Marſil. *in l. lege Cornelia. §. cum quidam. n. 3. ff. ad L. Cornel. de ſicar.* Tiber. Decian. *in tr. crim. lib. 1. c. 4. n. 9.*

29 Ideoque priusquam judex adverſus delinquentem mutum ac ſurdum pœnam decernat; diligenter & accurate ipſius facta examinabit & advertet, num intellectum ac ſenſum perfectum habeat, nec ne. Hic namque veram cauſam præbet, quod non modo ex contractibus, ſed etiam ex delictis mutus ac ſurdus obligetur, qua cauſa deficiente, obligatio quoque ceſſabit, *c. etſi Chriſtus. 26. extr. de jurejur. c. cum ceſſante. 60. in pr. extr. de appellat. c. cum infirmitas. 13. extr. de pœn.* Andr. Tiraquell. *in reg. ceſſante cauſa.* Octavian. Cacheran. *conſil. 4. n. 12.*

Q. 3. Quid ſi mutus ac ſurdus de crimine teſtibus convinci nequeat?

30 *Secundo limitanda regula hæc*, ſi reus de crimine convinci nequeat. Etſi enim ſurdus ac mutus delinquens intellectum plenum habeat; attamen, ſi de crimine commiſſo teſtibus convictus non fuerit, tantum abeſt, ipſum condemnari debere, ut vel ob hanc ſolam cauſam, delinquenti ſurdo ac muto maxime pœnam ordinariam remittendam eſſe, exiſtimem cum Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 1. n. 69. in fin.*

31 Cujus limitationis ratio ſatis manifeſta eſt; neminem ſiquidem fugit, reum alicujus criminis condemnandum non eſſe, priusquam de crimine confeſſus vel convictus ſit. Neque enim confeſtim is, qui accuſatur, reus eſt, ſed is, qui convincitur, aut delictum confitetur: ac propterea nemo judicandus, niſi vel convictus judicio, vel ſponte confeſſus fuerit, *c. 1. c. nos in quenquam. c. primates. 2. q. 1. l. qui ſententiam. 16. C. de pœn.* Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. ſecunda quæſt. n. 1.* Foller. *in pract. crim.* verb. *dentur capitula. n. 20.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 12. n. 3.* Jam vero mutus ac ſurdus ob defectum loquelæ crimen confiteri nequit, nec enim reſponſio ab eo exigenda, qui fari non poteſt: Sequitur ergo, de crimine commiſſo neceſſario eum convincendum eſſe teſtibus, priusquam pœna mortis adverſus ipſum decernatur, Ant. Gomez. *d. l.* Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. qu. 89. n. 162.* Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 32. n. 18. verſ. quibus obiter.*

32 Objici quidem poſſet, probationem hoc caſu tam neceſſariam forſan non eſſe, quum mutus ac ſurdus ſignis & nutu poſſit ſuam mentem exprimere, ac etiam ad eruendam veritatem eodem modo interrogari, Gomez. *d. l.* Flamin. Cartar. *in tr. de execut. ſent. c. 2. n. 46. & n. 50.* ubi ponit practicam, quomodo poſſit mutus & ſurdus per ſigna interrogari, quomodo etiam Notarius debeat illius nutus, actus, & ſigna deſcribere, & quomodo ſigna interpretari debeat per ſe, vel per alios interpretes, qui cum muto converſationem habeant, de qua re

33 etiam vid Farin. *de teſtib. qu. 61. n. 46. ſeqq.* Sed declaratio ſignis ac nutu facta non modo valde periculoſa eſt, ſed nec veram confeſſionem aut probationem criminis inducit. Certi namque juris eſt, quod in criminalibus requiratur confeſſio rei clara, manifeſta atq; categorica, verbis rotundis, claris & apertis facta, prout dixi *ſupra qu. 113. n. 54.* Pro tali autem confeſſione declarationem ſignis factam haberi poſſe, nemo unquam dixerit, cum multis modis ſigna & nutus rei judicem fallere queant. Minus vero declaratio hæc mentis, nutu & ſignis expreſſa, probationem facit talem, quæ ad condemnandum reum ſufficere poteſt. Etſi 34

enim conceſſerim, ſignis ac nutu præſumptive quaſi crimen probari; exinde tamen ad pœnam mortis devenire non licet: ſiquidem ex præſumptionibus ad mortis pœnam nemo condemnandus eſt, prout aperte liquet ex *art. 22. Ord. Crim.* ſed probationes hoc caſu requiruntur plenæ ac luce meridiana clariores, uti notiſſimi juris eſt, *l. abſentem. 5. ff de pœn. l. ult. C. de probat.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 20. n. 6.* Hippol. de Marſil. *in rubr. C. de prob. n. 236. & ſeq.*

Ac ne dubium alicui relinquatur, ſat mani- 35

feſta extat hac de re Sanctio Carol. in *art. 22. Ord. Crim.* verb. final. ſoll jemand endlich zu peinlicher Straffe verurtheilet werden, das muß aus eigen Bekennen, oder Beweiſung beſchehen, und nicht auf Vermuthung oder Anzeigen. Unde manifeſte probatur, ex præſumptionibus & ſignis neminem ad mortis ſupplicium eſſe condemnandum, ſed confeſſum vel convictum eſſe debere eum, cui mortis pœna irroganda veniat. Quod cum de ſurdo & muto, ſignis mentem exprimente, aſſeri nequeat, utique nec eum condemnari poſſe dicendum eſt, quod & voluit Bald. *in l. 1. n. 12. C. de confeſſ.* ubi magiſtraliter more ſuo diſputata materia, tandem concludit, mutum & ſurdum non poſſe ex ſua confeſſione condemnari, ſed tantum ex teſtium depoſitionibus, qui ipſum plene de delicto convincant, eumque crimen perpetrare ſe vidiſſe, jurato dicant. Hæc namque in criminalibus dicitur plena probatio, Jaſon *in l. admonendi. ff. de jurejur.* Joh. Sichard. *in rubr. n. 4. C. de probat.* etiam in foro Saxonico, Matth. Coler. *P. 1. dec. 120. n. 3.* Chriſtoph. Zobel. *P. 1. differ. 38.* vid. *ſupra q. 114 n. 57. & multis ſeqq.*

Proinde ut maxime mutus & ſurdus ſignis & 36

nutu confeſſionem exprimat, vel delictum unico teſte aut præſumptionibus probetur, exinde tamen ad pœnam mortis haudquaquam condemnandus erit. Quamvis conceſſerim, hoc caſu pœnam aliquam extraordinariam mitiorem ipſi poſſe irrogari, ſiquidem reum ex præſumptionibus violentis arbitraria aliqua pœna puniri poſſe, licet de crimine confeſſus aut convictus non fuerit, apud *Interpp.* expeditum eſt. Joh. Vincent. 37

Honded. *vol. 2. conſ. 98.* Jac. Menoch. *de præſumpt. lib. 5. qu. 92. & qu. 97.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. § 3. n. 24. & ſeqq. ff. ad L. Cornel. de ſicar.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 7. th. 1. lit. G. in fin.* Burſat. *lib. 1. conſ. 53. n. 27.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 3. concl. 1213. n. 30. & ſeqq.*

Eaque in pronunciando ab Elect. Sax. Scabinis haud aliter obſervari, patet ex eorundem reſponſo, dato Quæſt. Altenburg. Ob wohl *B. H.* ſo zugleich ſtumm und taub iſt, beydes hiebevor, und anitzo, durch Andeutung zu verſtehen geben, daß er Matthes Fleiſchern, die an ihm befundene tödtliche Stiche davon er verſtorben, zugefüget; die Zeugen auch berichten, daß ſie ihn mit bloſſem Meſſer zum Anger zulauffen ſehen, darauf alſobald das Geſchrey von der begangenen Entleibung entſtanden; Dieweil aber dennoch keiner unter den abgehörten Zeugen geſehen, daß *Inquiſit* den Entleibten geſtochen, welches doch, wenn die ordentliche Todes-Straff erkannt werden ſoll, in Manglung des mündlichen Bekenntniß, die Rechte erfordern, &c. Als mag auch *Inquiſit* geſtalten Sachen nach, mit der ordentlichen Straffe der Todtſchläger 38

Digitized by Google

ger nicht belegt werden; Er wird aber gleichwohl mit Staupen-Schlägen des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W, *M. Maj. A. 1626.*

39 *Pariter quoque reſpond. in caſu ſimili ad requiſ. Quæſt.* in Belzigk: Ob wohl der Gefangene hiebevor in gutem durch Andeutung zu verſtehen gegeben, daß er Brandzeichen angehangen, Feuer angeleget, und ein Hauß angeſtecket, desgleichen auch unterſchiedene Deuben begangen; Dieweil aber dennoch keiner von den abgehörten Zeugen ausgeſagt, daß der Gefangene auf angezogene Verbrechungen einer oder mehr betreten worden; und denn auch aus dem eingekommenen Bericht klärlichen zu befinden, daß das Feuer nicht durch den Gefangenen, ſondern einen andern angeleget worden, ꝛc. So mag auch der Gefangene, in Mangelung beſſers und kräfftigers Beweiſes, auf ſeine bloſſe Andeutung, an Leib und Leben nicht geſtrafft werden. Es wird ihme aber gleichwohl bey ernſter Leibes-Straff euer befohlenes Amt und deſſelben Gerichte zu meiden, und ſich forthin darinnen ferner nicht aufzuhalten, billig auferlegt, V. R. W. *M. Mart. A. 1600.*

40 Hæcque regulariter vera ſunt, ſi mutus & ſurdus literarum prorſus ſit ignarus. Quod ſi vero (ut ſæpius accidit) ſcribere ſciret, poſſet per judicem cogi ad reſpondendum per ſcripturam, & ſi legitima præcederent indicia, poſſet etiam torqueri, ut delictum per ſcripturam fateatur; & ſi fatebitur, ac in ſcriptis ſuam redegerit confeſſionem, videtur ex ea ipſum condemnari poſſe, ut maxime de crimine commiſſo convictus non ſit: ſufficit enim hoc caſu confeſſio per ſcripturam facta, juxta tradita Flamin. Cartar. *in tr. de execut. ſent. c. 2. n. 47. & ſeqq.* quem ſequitur Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. q. 98. n. 163.*

41 Septimo: Cauſam quoque minuendi pœnam conſtituere vulgo ſolent Interpp. Iracundiæ Calorem, quo commotum delinquentem mitius puniendum eſſe, aſſerunt juxta *l. 2.* ibi: *ſeu calorem, &c. C. de abolit. l. aut facta. 16. §. cauſa.* ibi: *cum quis per iram ab extraneo pulſatus eſt. ff. de pœn. c. ſi quis iratus.* ubi Gloſſ. *2. quæſt. 3. c. ira. 11. qu. 3.* Felin. *in c. ſicut. n. 2. & 4. in fin. de jurejur.* Dec. *in l. quicquid. n. 7. & 8. ff. de reg. jur.* Jaſon *in l. filiam tuam. n. 6. verſ. tertio fallit. C. de inoff. teſtam.* Jac. Boulen. *in repetit. l. capitalium. §. famoſos. n. 193. ff. de pœn.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temper. cauſ. 1. n. 1. & ſeqq.* ubi multis juribus & exemplis, nec non philoſophorum, hiſtoricorum & theologorum autoritatibus hanc doctri-

42 nam comprobat & exornat. Imprimis vero ob homicidium calore iracundiæ commiſſum, non ordinariam homicidii pœnam, ſed aliam mitiorem judicantis arbitrio imponendam eſſe, dicunt Novell. *in tract. ad defenſ. n. 82. verſ. calor iracundiæ.* Ludov. Carer. *in pract. tr. de homic. §. 7. n. 1. & ſeqq.* Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 2. n. 10.* Ægid. Boſſ. *in tit. de homicid. n. 60.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 60. verſ. eſt etiam.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. qu. lib. 2. caſ. 319. n. 33. & de præſumpt. lib. 5. præſumpt. 3. n. 117.*

43 Hujusque rei rationem hanc ponunt, quod difficillimum ſit, juſtum dolorem temperare, quum homo intenſo dolore permotus, non ſit in plenitudine intellectus: ex quo ſequitur, hominem iratum, perinde ac infantem & furioſum, non doloſe delinquere, nec propterea ex delicto teneri, aut ad minimum mitius puniri debere, *l. ſi adulter. 38. §. Imperatores. ff. ad L. Jul. de adult. l. Gracchus. 4. C. eod. tit.* Felin. *in c. delicti filii. n. 12. & 13. de except.* Andr. Tiraquell. *d. cauſ. 1.* Petr. a Plach. *d. c. 2. n. 19.* Andr. Gail. *l. 2. obſerv. 110. n. 37.*

Sed aſſertio hæc *Dd.* licet communis fere ſit, 44
attamen valde ſuſpecta mihi videtur: Etenim ſi generaliter vera concedatur, rariſſime ſane in homicidio (in quo delicto potiſſimum hæc cauſa pœnam mitigandi agitatur) reus ſupplicio erit ſupponendus; quippe cum pleraque homicidia ex animo irato committantur, & raro ex propoſito, animoque deliberato quis aliquem occidat, quod & in crimine incendii, blaſphemiæ, injuriæ ſive calumniæ fieri videmus; qualia delicta frequentiſſime iracundia excuſari ſolent, haudquaquam tamen veniam merentur. Ut nil prorſus dubitem regulam ponere generalem:

Quod ira regulariter delinquentem a pœ- 45
na ordinaria non excuſet.

Hujus regulæ fundamentum principalius po- 46
nitur in *l. ſi non convitii. 5. C. de injur.* in verb. *ſi autem in rixam inconſulto calore prolapſus, homicidii convitium objeciſti, & ex eo die annus exceſſit, cum injuriarum actio annuo tempore præſcripta ſit, ob injuriæ admiſſum conveniri non potes.* Unde infertur, injuriantem ſola iracundiæ exceptione ſe tueri non poſſe adverſus injuriarum actionem, niſi temporis præſcriptio acceſſerit.

Q. 4. An & quando calor iracundiæ cauſam det mitigationi pœnæ?

Quo & plurimum facit *Ord. Crim. Car. art.* 47
137. verſ. Aber nach, ꝛc. in verb. und ein ander, der ein Todtſchlag aus Zorn gethan, und ſonſten auch gemeldte Entſchuldigung nicht hat, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden ſoll. Quæ Sanctio apertiſſime probat, pari pœna afficiendos eſſe homicidas, ſive ex iracundiæ calore, ſive non, aliquem necaverint: veluti & *Gloſſa* uni eidemque ſupplicio ſubjicit reos, qui vel ex propoſito & hoſtili animo, vel ira commoti homicidium, committunt, in *art. 13. l. 2.* Landr. verb. daß allen, die
einen Mann ſchlagen und fahen, die Häupter abge- 48
ſchlagen werden ſollen. ubi Gloſſ. *lit. K.* vernimm zu Tode ſchlagen durch Feyde oder um Zorns willen, und vorſetzlich. ex quo ſatis patet, iracundiæ calorem neminem a pœna homicidii excuſare. Ac licet prædicti textus ſolum de crimine homicidii loquantur; attamen quin in aliis quoque delictis idem obtineat, ex ratione identitatis obſcurum non eſt. Hocque eſt, quod ſcribit Bald.
in l. ſi non convitii. n. 2. C. de injur. quod quædam 49
ſint, quæ ſortiantur juris effectum & repudium, eaque nihil operantur, ſi fiant calore iracundiæ, quia non procedunt ex animo, ſed potius ſecundum quandam alterationem; quædam vero ſint, quæ non ſortiuntur effectum, ut ſunt maleficia, in quibus non diſtinguitur, an emanaverint calore iracundiæ, vel non: quoniam maleficia nunquam debent remanere impunita, Felin. *in c. dilecti filii. n. 15. in fin.*

Hancque regulam Elect. Sax. Scabinos in pronunciando ſe- 50
qui, indubitatum eſt, prout ex plurimis eorundem reſponſis patet: So möchte er von wegen ſolcher begangenen und bekannten Entleibung, ſeines gethanen Fürwendens ungeachtet, daß er nemlichen aus Zorn ſolches gethan, hinwieder mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden, V. R. W. *Ad requiſ. Quæſt. Zwickav. M. Nov. A. 1593.*

II. Dieweil *G. B.* bekannt, daß er dem Entleibten mit 51
ſeinem Hirten-Stecken den Schlag, davon er verſtorben, zugefüget, ꝛc. So wird er ſeines Fürwendens ungeachtet, daß er nemlichen von Zorn übereilet worden, iedoch wofern er auf ſeinem gethanen Bekenntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen wird, wegen der begangenen Entleibung hinwieder mit dem Schwerdt vom

Leben

Digitized by Google

Leben zum Tode billich geſtraffet, W. R. W. *Ad conſultat. Actuarii judicii Cleberg. M. Jun. A. 1593.*

52 *Plura vide reſponſa ſupra P. 1. q. 6. n. 17. & ſeqq. Idemque
in delicto incendii obtinere, nec incendiarios, prætenſione
iracundiæ a pœna ignis ordinaria exemptos eſſe, pluri-
mis Scabin. præjudiciis probavi P. 1. q. 38. n. 52. quæ hic
repetere nolo.*

53 *Quin & in crimine injuriarum, iram injuriantem excuſa-
re, tantum abeſt, ut nunquam fere abſque iracundiæ ca-
lore injurias evomi exiſtimem, quæ ſi impunitæ relin-
qui deberent, nunquam pœna injuriarum alicui infligen-
da eſſet, qua tamen injuriantes quotidie coërceri in aper-
to eſt.*

54 Nec quenquam in contrariam ſententiam com-
movere debent autoritates *Interpp.* qui delinquen-
tes ira commotos mitius puniri volunt. Præter-
quam enim, quod textus ab ipſis allegati vix ac ne
vix hoc probent, certe prædicti *Dd.* neutiquam
univerſaliter hoc ipſum affirmant, ſed aſſertionem
ſuam ad eum ſolummodo caſum reſtringere vi-
dentur, quo vel irâ ex juſta cauſa atque dolore
provenerit, vel delinquens iratus a mente prorſus
alienatus fuerit, extra hoſce caſus eorundem aſſer-
tionem obtinere tantum abeſt, ut nec ipſi veniam
iracundiæ tribuere auſi fuerint.

55 Ac ſane, ſi ejusmodi caſus accidat, ut quis juſta
ira commotus delictum commiſerit, vel in tantum
ira concitatus fuerit, ut a mente quaſi ſit alienatus,
quin tum veniam delictum mereatur, ipſemet non
56 dubito. Adeoque *regulam hanc duplici modo li-
mitandam eſſe*, puto. *Primo* ut ceſſet pœna de-
licti ordinaria, quotiescunque ex juſta aliqua cau-
ſa vel dolore delinquens ad iram fuit concitatus,
veluti ſi quis ab alio provocetur, aliove modo
offendatur, qui concitatus, ſi delinquat limites de-
fenſionis excedendo, abſque dubio mitiori pœna
arbitraria puniri debet. Difficillimum enim eſt,
juſtum dolorem temperare, cum homo intenſo
dolore permotus non ſit in plenitudine intelle-
ctus, adeoque mitius puniri debeat, *l. ſi adulterium.
38. §. imperatores. ff. ad L. Jul. de adult.* Fel. *in c. di-
lecti filii. n. 12. & 13. in fin. de except.* Andr. Tiraqu.
de pœn. temper. cauſ. 1. Petr. a Plach. *in epit. delict.
l. 1. c. 2. n. 19.* Aegid. *in tit. de homic. c. 60. in fin.*
57 Andr. Gail. *l. 2. obſerv. 110. n. 37.* Unde pœna homi-
cidii ordinaria non tenetur, qui ſervato modera-
mine inculpatæ tutelæ offenſorem necat: ac licet
inculpatæ tutelæ limites exceſſerit; attamen non
niſi extra ordinem pro arbitrio judicis punitur,
ut pluribus demonſtravi *ſupra P. 1. q. 28. 29. 30.
& 31.*

Hinc & porro fit, quod pater vel maritus occi- 58
dendo filiam, vel uxorem, in adulterio deprehen-
ſam, & ipſum adulterum, multum excuſetur ob ju-
ſtam iram juſtumque dolorem, quo ad occiden-
dum commovetur, quandoque a pœna ordinaria,
& quandoque in totum, *d. l. ſi adulterium. 38. §.
imperatores. ff. ad L. Jul. de adult. l. Gracchus. 4. C.
eod. tit. l. 3. §. ſi maritus. verſ. ſi tamen maritus*, ubi
gloſſ. *ff. ad SCtum Silan.* Ang. Aretin. *de maleſic. in
verb. che chai adulterato la mia donna. n. 4. & ſeqq.*
Socin. Jun. *lib. 2. conſ. 34.* Lud. Carer. *in pract.
crim. in tr. de homic. §. octavo excuſatur pater. & §.
nono excuſatur maritus.* Foller. *in pract. crim. verb.
item quod ſuffocavit uxorem. n. 63.* Andr. Tiraq. *de
pœn. temper. cauſ. 1. n. 3. & 4.* Jul. Clar. *in pract. §.
homicidium. verſ. dixi etiam.*

Eaque ratio commovit Imp. Maximilian. I. ut 59
ex calore iracundiæ blaſphemanti aliquo modo
indulgeret, in *Receſſ. Wormat. de A. 1495. ſub tit.*
Die Pön derer, ſo aus Hitze oder Zorn ſchweren.
quæ ſanctio abſque dubio ad eum ſolummodo ca-
ſum reſtringenda eſt, quo juſto dolore quis com-
motus blaphemaverit, qualem mitiori aliqua pœ-
na pro arbitrio judicis coërcendum eſſe, arbitran-
tur Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 61. n. 22.*
Matth. Berlich. *P. 4. concl. 1. n. 93.* Proſp. Farin.
in prax. crim. lib. 1. tit. 3. qu. 20. n. 47.

Secundo limitanda eſt hæc regula: in ira magna; 60
quando ſcilicet delinquens taliter concitatus eſt, ut
in totum a mente alienatus & ſuus non fuerit.
Quo caſu, quia dolus ceſſat, mitius puniri debet,
juxta tradita Dec. *in l. quicquid. n. 8. verſ. & quan-
tum ad juſtam mitigationem pœnæ. ff. de reg. jur.* Lud.
Carer. *in pract. tract. de homic. §. 7. n. 6.* Bertaz.
conſ. 44. n. 8. Andr. Gail. *lib. 2. obſerv. 106. n. 12.*
Proſp. Farin. *P. 3. oper. crim. qu. 91. n. 40.*

Sed difficile admodum eſt, talem iram probare, 61
per quam quis in totum a mente alienetur; un-
de rariſſime accidit, quod hanc ob cauſam pœna
ordinaria mitigetur, Bertaz. *d. conſ. 44. n. 8.* Dec.
d. l. Proſp. Far. *d. q. 91. n. 42.*

QUÆSTIO CXLVIII.

Quatenus Transactio cum parte offenſa inita, Nobilitas rei delinquentis, & delicti Incertitudo mitigent pœnam?

SUMMARIA.

1. *De omnibus regulariter criminibus tranſigere licet.*
2. *Transactio hæc non præjudicat tertio nec Magiſtratui, n. 3. 4.*
5. *Accuſatore non exiſtente, inquiſitorie adverſus reum procedi poteſt.*
6. *Non obſtante transactione, judex reum poteſt punire, n. 7. 8. 9. 10.*
11. *Sententia Scab. Lipſ. n. 12. 13.*
14. *Transactio cum Magiſtratu facta liberat reum a pœna, n. 18.*
15. *Magiſtratus quando tranſigere poſſit cum reo? n. 16. 17.*
19. *Sententia Scab. Lipſ.*
20. *Transactio Magiſtratus non præjudicat parti offenſæ, n. 21.*
22. *Inferior magiſtratus ſuper delicto cum reo tranſigere nequit.*
23. *Propter transactionem rei, cum parte offenſa initam, mitiganda eſt pœna ordinaria, n. 27. 28. 29.*
24. *An etiam in crimine homicidii? n. 25.*
26. *Sententia Scab. Lipſ. n. 30. 31.*
32. *Nobilitas generisque dignitas an delinquentem a pœna excuſet? n. 33. 34. 35. 36. 37.*
38. *Nobilitas delinquentem a pœna ordinaria non liberat, n. 39.*
40. *Reſpondetur ad textus contrarios, n. 41.*

42. *Incertitudo corporis delicti mitigat pœnam*, n. 43. 44.

45. *Liquide & per plenas probationes conſtare debet de corpore delicti, antequam mortis ſupplicium infligetur*, n. 46. 47. 48.

49. *In delictis occultis ſufficit delictum probari per indicia & conjecturas*, n. 50. 51. 52. 53.

54. *In delictis carnis quando dicatur conſtare de corpore delicti?* n. 55.

1 OCTAVA cauſa minuendi pœnam eſt Transactio cum parte offenſa facta. Juris enim expediti eſt, quod regulariter non tantum de cauſis civilibus, verum etiam de omnibus criminibus publicis, ſanguinis pœnam inferentibus, tranſigere liceat, *l. tranſigere. 18. C. de tranſact.* Quæ transactio delinquentem a pœna mortis liberare videtur; ſiquidem finis hujus transactionis principalis eſt, ut reus tranſigens ſanguinem ſuum redimat, ut inquit Ulp. *in l. 1. ff. de bon. eor.*
2 *qui ante ſent.* Et ſane per transactionem remittitur accuſatio a parte offenſa: Abſque accuſatore vero ſeu accuſatione, regulariter nemo condemnatur, *l. reſcript. 6. §. ſi quis. ff. de muner. & hon. c. un. X. ut eccleſ. benef. ſine dimi. conſ. c. relatum. 5. quæſt. 3.* Sed hæc ratio ſolum jus partis concernit, per quam nec judici, nec tertio præjudicatur; quare non obſtante transactione cum parte facta, reum ab alio quodam tertio accuſari poſſe, tradunt vulgo Dd. *in l. ſi maritus. 4. §. ſi negaverit. ff. ad L. Jul. de adult. & l. 2. C. de abolit.* Salyc. *in l. tranſigere. verb. prohibitum. C. de transact.* Marant. *in ſpec. tit. de inquiſit. n. 55.* Fel. *in c. hic. n. 3. ext. de accuſ.* Did. Covar. *l. 2. var. reſol. c. 10. n. 5.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 3. n. 55.*

3 Minus vero ejusmodi transactio nocet judici, ut reum condemnare nequeat, cui potius incumbit, ob reipublicæ intereſſe, delicta vindicare, *l. ita vulneratus. 51. ff. ad L. Aquil.* Quamvis alii per remiſſionem habitam a parte, judicis poteſtatem in tantum reſtringi exiſtiment, ut ad pœnam ordinariam haud devenire liceat, Proſp. Far. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 4. n. 34.* quod rurſus ab aliis non ſimpliciter conceditur.

4 Licet autem *Interpp.* hanc cauſam mitigandi pœnam admodum intricate tractent, res tamen plane & expedita efficietur, ſi generali regula prius poſita, exceptiones ſeu limitationes poſtea ſubjiciamus. Regula ſit hæc negativa: Transactio „cum parte offenſa inita judici non præ„judicat, quo minus is pœnam delicti or„dinariam reo irrogare queat.

Q. 1. An transactio, cum parte offenſa facta, præjudicet Magiſtratui, quo minus pœnam delinquenti irrogare queat?

5 Non enim de jure ac intereſſe partis offenſæ hic controvertitur, ſed de officio judicis potiſſimum quæritur: qui ex generali conſuetudine, accuſatore etiam non exiſtente, adverſus delinquentem inquiſitorie procedere poteſt, Fel. *in c. inquiſitionis. n. 5. ext. de accuſ.* Aegid. Boſſ. *in tit. de inquiſ. n. 2.* Petr. Heig. *P. 1. q. 39. n. 7.* Jac. Menoch. *de præſumpt. l. 1. q. 88. n. 7. & 8.* Nic. Reuſn. *l. 1. dec. 24. n. 27. & 34.* quem, obſtante licet transactione facta cum accuſatore, & remiſſione ab eodem habita de injuria illata, poſſe nihilominus reum condemnare, perinde ac ſi nulla remiſſio aut transa-
6 ctio ſequuta eſſet, tradunt Dd. comm. Bart. *in l. libellorum. § fin. n. 5. ff. de accuſ. & in l. 1. §. uſque adeo. ff. de injur.* Felin. *in c. nulli. ext. de accuſ.* Petr. a Plach. *in epit. delict. l. 1. c. 45. n. 8.* Ang. Aretin. *de maleſ. verb. comparuerunt. n. 23.* Aegid. Boſſ. *in tit. de pæn. n. 9.* Paul. Chirland. *in tract. de relax. carcerat. tit. de pœn. compoſ. qu. 5. n. 2.* Proſp. Far. *in prax. rer. crim. l. 1. tit. 1. qu. 4. n. 32.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. P.* Joh. Gœdd. *ad l. 131. n. 13. ff. de verb. ſign.*

Tum, quod reipublicæ maxime interſit, crimina puniri ac delinquentes coërceri, *l. locatio. 9. §. quod illicite. ff. de publ. & vectig. l. Stichum. 95. §. tametſi. ff. de ſolut. l. ſi longius. 18. §. 1. ff. de jud. l. capitalium. 28. §. famoſos. ff. de pæn. l. congruit. 13. ff. de offic. præſid. l. ſi operis. 14. C. de pæn. c. ut famæ. 35. ext. de ſent. excom.* quo ſcilicet reliqui a delictis abſtineant, *l. 1. C. de emendat. propinq. c. ut clericor. 13. X. de vit. & honeſt. Cler. c. plurim. 3. diſt. c. felicis. 5. §. in pæn. de pæn. in 6to.* Petr. Heig. *P. 2. q. 37. n. 27.* Petr. Gilk. *ad tit. C. de ſumm. trin. n. 116.* Pœnarum namque fructus omnium maximus ad exemplum pertinet, Joh. Bodin. *l. 7. de republ. c. 4. n. 21.* Quod certe reipublicæ commodum ſæpiſſime impediretur, ſi transactio partis offenſæ judici poteſtatem puniendi auferret. 7

Tum, quod nuſpiam in jure diſpoſitum reperiatur, ut reus cum parte offenſa tranſigens, pœnam judicis effugiat: Erubeſcimus autem ſine lege loqui, nec temere quicquam abſque juris autoritate eſt aſſeverandum, *l. diſſentientis. 5. C. de repud. c. is, qui in eccleſia. 18. in fin. pr. extr. de ſent. excom. in 6to.* Jac. Schult. *in Addit. ad* Mod. Piſt. *P. 3. q. 126. n. 170.* 8

Tum, quod transactio partis offenſæ, quoad vindictam publicam, quicquam derogare, aut ei præjudicare non poſſit. *l. 2. C. res inter alios acta.* Ex omni ſiquidem crimine dupliciter agitur, ad pœnam nempe applicandam parti, & ad publicam vindictam, *l. qui nomine. 25. ff. ad L. Corn. de falſ. l. ult. ff. de privat. delict.* Licet ergo pars læſa poſſit in ſui præjudicium injuriam remittere, *l. pen. C. de pact.* id tamen non poterit facere in præjudicium reipublicæ, Gloſſ. & Bart. *in l. 2. ff. ad SCtum Silan.* 9 10

Secundum hanc regulam pronunciavimus Quæſt. Grimmenſi: Hat der gefangene *C.* von *D.* in gutem bekannt, daß er *Blaſium* Mühlbergen, nachdem ſie mit Worten in einander gerathen, mit einem Dolch erſtochen und entleibet, und ſich darauf flüchtig gemacht hat, ꝛc. Ob er nun wohl darneben vorgewendet, daß er ſich alſobald ſolcher Entleibung halber, mit des Entleibten Brüdern und Freundſchafft gütlichen vertragen, und ihnen 180. Gülden zum Abtrag gegeben, ꝛc. Da er aber dennoch auf ſeinem gethanen Bekenntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen würde, ꝛc. So möchte er von wegen der an oberwähntem *Blaſio* Mühlbergen begangenen und bekannten Entleibung, hinwiederum mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtraffet werden, V. R. W. *M. Aug. A. 1595.* 11

Item Conſ. & Senat. in Hertzberg: Hat *H. G. a M.* in gutem bekannt, und geſtanden, daß er ſeinen Wagenknecht Hanſen, mit einem Dolch erſtochen, und entleibet habe, ꝛc. Da er nun auf ſeinem gethanen Bekenntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen würde: So möchte er von wegen ſolcher an ſeinem Wagenknecht begangenen und bekannten Entleibung, ſeines in eurer Frage darwider gethanen Fürwendens, und wenn er ſich auch gleich mit des Entleibten Freunden verglichen hätte, ungeachtet, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden, V. R. W. *M. Sept. A. 1605.* 12

Item VVenceslao Kilbingen a Genſing, in Unterſchlema: Ob er nun wohl mit dem Beſchädigten ſich vertragen, und demſelben zu Abtrag 22. Thaler entrichtet, ꝛc. So mag doch ſolche Vergleichung und 13

Trans-

Digitized by Google

Tranſaction, euch als dem Gerichts-Herrn, zum Nachtheil nicht gereichen, ſondern ihr ſeyd, derſelben ungeachtet, ihn hierüber um 2. neue Schock in Straffe zu nehmen, wohl befugt, V. R. W. *M. Mart. A. 1631.*

Item an Engeln, des Scharffrichters Eheweib zu Langen-Salza: Ob ſich nun wohl dein Mann mit dem Entleibeten, ehe er verſtorben, durchaus und zu Grunde verglichen, und ihme 40. Reichsthaler zu geben verſprochen, damit der Beſchädigte allerdings zufrieden geweſen, auch nunmehro ſeine Erben deinen Mann ferner in Anſpruch zu nehmen, nicht gemeynet ſeyn, ꝛc. So hat ſich doch dadurch bemeldter dein Mann von der Obrigkeit Straffe und *Inquiſition* wegen begangener Entleibung, nicht entbrochen, ꝛc. *M. Sept. A. 1631.*

14 *Limit. primo hac regula*, ſi reus delinquens transegerit non ſolum cum parte offenſa, ſed etiam cum Fiſco ſeu Magiſtratu; quæ transactio dici vulgo ſolet compoſitio, per quam abſolutus nedum ab alio accuſatore moleſtari, ſed nec etiam a judice inquirente puniri poteſt, Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. qu. 4. n. 36.*

Q. 1. An Transactio cum Magiſtratu facta liberet reum a pœna?

15 Dubitari equidem prima facie poſſet, num fas ſit Magiſtratui compoſitionem facere cum reis, de pœnis a jure ſtatutis? Nam mandatum jurisdictionis ad id non extenditur, *l. prohibere. 3. §. plane. ff. quod vi aut clam.* ideoque nec judex pœnas juris differre poteſt, *l. ſervos. 8. in fin. C. ad L. Jul. de vi publ.* nec clementior lege eſſe debet, §. *oportet. in Auth. de jud.* & ſi delinquentem debita pœna punire negligit, pejor eſt ipſo delinquente. Nulla ſiquidem major victima Deo mactari poteſt, quam ut iniqui puniantur, ſecundum Paul. de Caſtro *in l. 3. Cod. de epiſc. audient.*

16 Verum ex hoc fundamento ſolum improbatur compoſitio, quæ fit a magiſtratu inferiore, ſeu judice qui regalia non habet, nec pœnam pro lubitu mitigare, aut remittere valet: Siquidem ſolus princeps ſeu Magiſtratus ſuperior pœnam ordinariam crimino ſo tollere ſeu mitigare poteſt, *l. 1. in fin. ff. de conſt. princip. l. divus. 15. ff. de pœn.* Proſp. Far. *in prax. cr. l. 1. t. 1. q. 5. n. 5.*

17 Quin autem compoſitio, præſertim in criminibus levioribus, quorum coërcitio arbitraria eſt, a Magiſtratu ſuperiore facta, valida ſit, non certe dubito. Si enim iſto caſu licitum eſt reo cum parte offenſa & accuſatore transigere, *l. transigere. 18. C. de transact.* utique & licita erit transactio facta cum Magiſtratu ſuperiore, qui loco accuſatoris ſuccedit, Proſp. Far. *d. q. 5. n. 3.*

18 Quapropter tranſigere volentes ſuper aliquo delicto, cauti & circumſpecti eſſe debent, ut talis transactio autoritate Judicis vel Magiſtratus ordinarii ſuperioris fiat, vel corroboretur; quia transactio tum liberat delinquentem a pœna corporali, *l. quid ergo. 13. §. pœna gravior. ff. de his, qui not. infam.* Juſſus namque judicis regulariter excuſat, & licitum facit, quod alias eſſet illicitum, *l. non videntur. 17. §. qui juſſu. ff. de reg. jur. l. furti. 6. §. 3. verb. qui juſſu. ff. de his, qui not. infam.* Virg. Pingitz. *q. 4. n. 7.*

19 *Prout reſpondimus Sigism. a Morenbold:* Hat bey jüngſt-gehaltener Wollenſchur, eurem Schäffer, als er euer Schaf-Viehe, ſo ihme, vermöge eines ſonderbaren aufgerichteten Vereinigungs-Brieffes, vertrauet worden, abzehlen und durchlauffen laſſen, über 100. Stücke alt Viehe gemangelt, ſo er nicht berechnen können; und nachdem er hierüber zur Rede geſetzet, und mit dem Gefängniß bedrauet worden, hat er mit harter Betheurung und hohen freywilligem Vermeſſen bekräfftiget, daß er untreulichen und betrüglichen darmit nicht umgangen, auch nicht wiſſe, wo ſolches hinkommen wäre; ſich aber zum Abtrag des Schadens gegen euch erboten. Ob ſich nun wohl wider gedachten euren Schäffer viel neue Vermuthungen ereignen, als wenn er mit dem anvertraueten Schaf-Viehe Parthiten gemacht, das alte und beſte Vieh anderswohin heimlichen verhandelt, und dargegen jung Vieh aus den benachbarten Schäffereyen erborget, und in Abzehlung mit eingeſchoben hätte; Dieweil ihr euch aber dennoch ſolcher Verbrechung halber mit ihme einmahl verglichen, ꝛc. So verbleibet es auch bey ſolcher Vergleichung billich, und ihr ſeyd nunmehr, wider berührten euren Schäffer einen *Inquiſitions-Proceſs* anzuſtellen, nicht befugt, V. R. W. *M. Sept. A. 1621.*

Quemadmodum vero privatus transigens cum delinquente non præjudicat fiſco quoad ſuum intereſſe, & vindictam publicam; ita Magiſtratus remittendo pœnas delictorum, non niſi gravi ex cauſa, poteſt jus competens hæredibus interempti auferre, abſque eorum conſenſu, Jod. Damhoud. *in prax. rer. crim. c. 14. n. 13.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent. §. ult. q. 59. n. 3. & 4.* Virg. Pingitz. *d. quæſt. 4. n. 8.* 20

Veluti etiam, quando princeps ex gratia pœnam delinquenti remittit, hæc indulgentia nunquam ad præjudicium offenſi, tanquam tertii, trahitur, per *l. 2. §. merito. 10. & §. ſi quis. 16. ff. ne quid in loc. publ.* cujus jura manere debent illæſa; alioquin ſi ei auferret jura ſua, peccaret contra naturalem æquitatem, Pingitz. *d. loc.* Hinc Dan. Moll. laudat Saxoniæ Duces, quod ante annos aliquot in remiſſionibus criminum noluerint ullum læſo adferre præjudicium, ſed jus ſuum expreſſe ei ſalvum retinuerint, *l. 3. ſemeſtr. c. 31.* 21

Cæterum hanc limitationem ſolum intellectam velim de Magiſtratu ſuperiori, cui jus aggratiandi, ac veniam reo tribuendi competit. Nam licet judex inferior, qui pœnam ordinariam delinquenti remittere nequit, cum eo tranſigat; attamen quin, non obſtante hac transactione, ſuperior Magiſtratus reo pœnam ordinariam irrogare queat, ambigendum non eſt. 22

Prout reſponderunt Scabini in terminis ad requiſ. Bernh. a Tettaw. M. Aug. A. 1605.

Item Sculteti in Blindendorff. M. Mart. A. 1631.

Limit. ſecundo hac regula notabiliter, ut, quamvis judex, non obſtante transactione partis offenſæ, procedere ex officio, & delinquentem condemnare ac punire poſſit; condemnatio tamen hoc caſu non debeat fieri ad pœnam ſanguinis aut vitæ ademptionem; ſed irroganda eſt pœna duntaxat pecuniaria, vel alia corporis afflictiva, *l. qui ædes. 9. & l. qui fortuito. 11. ff. de incend. ruin. naufr. l. ſi adulterium. 38. §. Impp. ff. ad L. Jul. de adult.* Gram. *deciſ. Neap. 98. n. 9.* Bartol. *in l. transigere. n. 7. &* ibid. Curt. Jun. *n. 29. C. de transact.* Virg. Pingitz. *q. 4. n. 6.* Proſp. Far. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. q. 4. n. 34.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 3. n. 55. & ſeqq.* 23

Q. 3. An transactione cum parte offenſa inita, locus ſit pœnæ ordinariæ?

Eamque limitationem Virg. Pingitz. *d. loc.* ad quævis indifferenter delicta extendit, & in ſpecie quoque ad homicidii crimen, dicens: *Dn. Jenenſes* aliquoties ita pronunciaſſe, ac condemnaſſe homicidas, qui pacem cum offenſo fecerant, vel in pœnam relegationis, vel in pecuniariam mulctam fiſco applicandam. 24 Quinimo, etiamſi homicidis pœna ordinaria decollationis ob transactionem & concordiam partis in ſententia remiſſa fuerit, fuſtigationem tamen ac relegationem perpetuam eis impoſitam fuiſſe, meminit *ibid.* Pingitz. 25 Cui tamen non aliter aſſentiri poſſum, quam ſi cauſa adhuc alia prægnans concurrat, quæ delin-

quentem aliquatenus a malitia excuſet: Quo caſu judex propter tractationem initam ad mitigationem pœnæ ordinariæ proclivis eſſe poteſt.

26 *Prout reſpondimus DD. Baronibus in Muskaw:* Daß der Gefangene wegen der begangenen und bekannten Entleibung an Leib oder Leben nicht zu ſtraffen. Er wird aber gleichwohl, weil er ſich allbereit mit des Entleibten näheſter Freundſchafft auf ein gewiſſes verglichen, nach Gelegenheit dißfalls auf 6. Jahr lang der Herrſchafft Muskau billich verwieſen, V. R. W. *M. Apr. A. 1631.*

27 Extra quem caſum limitationem hanc ad delicta ea reſtringendam eſſe puto, quæ tam atrocia non habentur, cum Proſp. Farin. *d. q. 4. n. 34. verſ. ego vero in urbe.* In quibus tantummodo delictis, ob transactionem factam cum parte offenſa, judex pœnam ordinariam mitigare debet;
28 veluti in crimine *adulterii, injuriarum, &c.* Quo & maxime referendum eſt *Furtum*, in quo, ſi Dominus rei ablatæ cum fure transſigat, eique injuriam ſibi illatam condonet, nullum damnum ſentit, ut cujus reſtitutionem ab ipſo expectat: Quare dubitandum non eſt, quin transactio de furto commiſſo cum parte offenſa impediat judicem, quo minus ex officio adverſus furem inquiſitorie procedere, eumque ad pœnam ſuſpendii condemnare poſſit; ſiquidem mortis ſupplicio tum demum fur puniendus eſt, ſi per furum damnum datum fuerit, ut patet ex *art. 160. Ord. Crim. Car.* verb. und wie ſchädlich dem Beſchuldigten der Diebſtahl ſeyn mag, ꝛc.

29 Unde & Illuſtriſſimus Saxon. Elector mitius puniri jubet fures eos, qui rerum ablatarum nomine Domino ſatisfaciunt, *in Conſt. Elect. 32. §. ult. P. 4.* verb. oder derowegen ſonſten Erſtattung thun, die ordentliche Straffe etwas gelindert werde. Quæ verba, licet de furibus pœnitentibus loquantur, ex ratione tamen ſubjecta, quæ ſatisfactionem denotat, ad transactionem quoque, per quam damnum domino reſtituitur, haud inconcinne extendi poſſunt.

30 *Prout reſpondimus verſus* Neuen-Schönfels: So mag der Gefangene *M. M.* ſolcher ſeiner Verbrechung wegen, geſtalten Sachen nach, weil der von Wolffshould ramsdorff ſich an ſein *Patrimonium* gehalten, darauf geklaget, und des Gefangenen Verwilligung nach, davon befriediget werden ſoll, öffentlich zur Staupen geſchlagen, und nach ausgeſtandener Leibes-Straffe ewig verwieſen werden, V. R. W. *Ad requiſ. Joh. Schneidewini, M. Nov. A. 1626.*

31 *It.* dieweil aber dennoch der erſte Diebſtahl bey ſeinem Bruder begangen, und Gefangener wegen des andern Diebſtahls ſich längſten mit *H. L.* verglichen und vertragen, alſo, daß er demſelben nicht ſchädlich geweſen; welche Umſtände gleichwohl Kayſer Carls des *V.* und des Heil. Röm. Reichs peinliche Halsgerichts-Ordnung den Urthels-Faſſern in Acht zu nehmen befiehlet, ꝛc. So erſcheinet daraus allenthalben ſo viel, daß Gefangener derowegen, geſtalten Sachen nach, mit Staupenſchlägen des Landes ewig billich verwieſen wird, V. R. W. *Ad requiſ. Quæſt.* in Noſſen, *M. Sept. A. 1621.*

Plura videantur præjudicia ſupra P. 2. q. 80. n. 88. & ſeqq.

Q. 4. An propter dignitatem delinquentis, generisque Nobilitatem, pœna ſit mitiganda?

32 NONO, inter cauſas minuendi pœnam vulgo quoque referre ſolent Dignitatem, Generisque Nobilitatem. Andr. Tiraqu. *de pœn. mitig. cauſ. 31. & in tract. de nobil. c. 20. n. 108. & ſeqq.* Chaſſan. *in catal. glor. mund. P. 7. conſid. 3. & P. 8. conſid. 33.* Foll. *in pract. crim. c. 16. n. 13. in fin. & n. 14.* Hipp. Rim. *lib. 3. conſ. 245. n. 65.* Salyc. *in l. ſervos. n. 4. in pr. junct. v. ſi autem dignitas non auget delictum, C. ad L. Jul. de vi publ.* Gram. *vot. 23. n. 22.* Proſp. Far. *in prax. cr. P. 3. q. 98. n. 93.* Felin. *in l. paſtoralis. 1. verſ. ſed regula ſit. extr. de offic. delegat.*

Quæ cauſa videtur firmari *l. ſacrilegii pœna. 6. §.* 33
1. ibi: *aut ſi honeſtiori loco natus. ff. ad L. Jul. peculat. l. ult.* ibi: *ſi humiliore loco. ff. de incend. ruin. naufrag. l. Pedius. 4. §. 1. ff. eod. tit. verb. liberos quidem fuſtibus caſos in triennium relegabis, aut ſi ſordidiores erunt, in opus publicum ejusdem temporis dabis;* & paulo poſt: *& omnino ut in cæteris, ita in hujusmodi cauſis ex perſonarum conditione, & rerum qualitate diligenter pœnæ ſunt æſtimandæ.* ubi Gloſſ. *in verb. conditione. l. annonam. 6. §. pœna autem.* verb. *humiliores ad opus publicum dati. ff. de extr. crim. l. 3. §. legis Corn.* ubi dicitur: *humiliores enim ſolent vel beſtiis ſubjici, altiores vero deportantur in inſulam. ff. ad L. Corn. de ſicar.* Ex quibus luculenter probatur, nobiles & digniores mitius puniri, quam ignobiles, pauperes ac minus dignos.

Haud parum tamen refellitur hæc aſſertio per 34
l. presbyteri. 8. C. de epiſc. & cler. ubi dicitur: *Multo magis etenim pœna digni ſunt, quibus cum plurimum honoris per noſtram juſſionem delatum eſt, in occulto inveniuntur crimine.* & *l. properandum. 13. §. ſin autem. C. de judic.* ubi judex, ſi ſit de majoribus, magis punitur, quam ſi ſit de minoribus, propter negligentiam in terminando cauſam. Cum 35
quo maxime convenit Jus canonicum in *c. homo Chriſtianus. 5. diſt. 40.* ubi habetur, quod propter altitudinem dignitatis, homo Chriſtianus fortiter cadit in peccatum, item, *c. cum quidam. 12. X. de jurejur.* ubi dicitur: Tanto gravius judicandum, quanto majori præeminuerit dignitate, & eorum exemplo facilius alii potuerunt ad ſimilia provocari. Hocque eſt, quod dicitur, in judiciis non 36
eſſe habendam acceptionem perſonarum, *c. in judiciis. 12. de reg. jur. in 6to.* ac pœnas imponi debere ſine delectu perſonarum, *c. ea quæ. 8. X. §. 1. de ſtat. monach.* ubi Hoſtienſ. *n. 8. & 9.* plura adducit jura, probantia, magis puniri eos qui in dignitate conſtituti ſunt, quam alios, qui in nulla ſunt dignitate. Ideoque & omnem perſonarum reſpectum in delictis reſpuit Ariſt. 5. *Eth.* ubi ait: *Nihil refert, probusne vir malum, an malus probum ſuo privarit, neque probusne an improbus adulterium commiſerit, ſed ad ſolam nocumenti differentiam lex ſpectat, perindeque perſonis utitur, ac ſi æquales ſint, ſi ille injuria afficiat, hic afficiatur, hic lædat, ille lædatur.*

Diverſitas hæc jurium cauſam dedit *Interpp.* ut 37
varie & diverſimode diſtinguerent, inter delicta, eorundemque ſupplicia, nec non aſſertionem hanc ad certa delictorum genera, certasque pœnas reſtringerent, prout videre eſt apud Proſp. Farin. *qu. 98. n. 10. & ſeqq.* ubi plurima delicta excipit, in quibus nobiles haudquaquam veniam mereri putat: Imprimis autem in pœnis pecuniariis pauperes & ignobiles mitius puniri vult, quam divites & nobiles, *n. 110.* econtra nobiles mitius coërceri, quam perſonas ignobiles, quando agitur de pœna corporali, tradit *n. 102.* ac pro utraque aſſertione textus juris, & autoritates Dd. adducit.

Quibus tamen omnibus ſepoſitis, negativæ ſen- 38
tentiæ, quod ſc. nobilitas & dignitas delinquentem a pœna ordinaria jure ſtatuta neutiquam eximat, inhærere non vereor, quæ uſu & practica quoque fori Saxon. ſatis ſuperque confirmata eſt, ut multis in locis tam autoritatibus, quam præjudiciis Scab. Lipſ. probatum dedi, ubi ſpecialiter de uno atque altero crimine, ejusque pœna fuit dictum, ut

Digitized by Google

P. 1. quæſt. 2. n. 8. & ſeqq. qu. 9. n. 38. qu. 38. n. 23. & qu. 45. n. 91. P. 2. qu. 62. n. 1. qu. 82. n. 61. qu. 90. n. 39. qu. 96. n. 12. quæ omnia hic repetere ſuperſedeo.
39 Sufficiat autem iſtud, quod, ubi de ſimplici juſtitia quæritur, non ſint curanda merita perſonarum, ut ait Bald. *in c. 1. ult. notab. ut lit. pendent. nihil. innov. & in c. ſedes. circa fin. de reſcript.* per text. *in can. mulier.* ubi Gloſſ. *in verb. ſancta. diſtinct. 23.* Jaſon *in l. qui jurisdictioni. 10. ff. de jurisdict.* Panorm. *in c. ſolitæ. de conſt. lib. 6.* Nic. Reuſner. *lib. 2. deciſ. 15. n. 20.*

40 Nec quempiam movere debent textus juris civilis antea allegati in *l. ſacrilegii pœna. 6. §. 1. ff. ad L. Jul. peculat. l. Pedius. 4. §. 1. & l. ult. ff. de incend. ruin. naufr. l. 3. §. legis Corn. ff. ad L. Corn. de*
41 *ſicar.* Præterquam enim, quod uſu & practica non obſerventur, in plerisque de pœnis agitur arbitrariis & non uniformibus, quæ ſcilicet ex qualitate perſonarum diſtinguendæ ſunt per judicem: in quibus rationem dignitatis haberi, ac nobilibus mitiorem pœnam imponi poſſe, facillime conceſſerim; quippe quod arbitrio judicis tum relinquatur, quam pœnam delinquenti irrogari debere exiſtimet. Secus autem in pœnis uniformibus & taxatis a lege vel ſtatuto, de quibus hic proprie agitur: in iis diſtinctionem perſonarum haud eſſe habendam, rectiſſime tradit Bald. *in l. nemo clericus. n. 1. C. de ſumm. Trinit. & fid. Cathol.* Proſp. Farin. *d. qu. 98. n. 131.*

Q. 5. Quatenus incertitudo corporis delicti mitiget pœnam?

42 DECIMO, mitigari quoque debet pœna ordinaria, quando de corpore delicti commiſſi certo non conſtat.
43 Quamvis enim reus crimen confeſſus fuerit; attamen ſi de eo, an ſcilicet revera perpetratum ſit, certo non conſtiterit, ad pœnam mortis reus ex ſola confeſſione condemnari non poteſt, prout docet Bart. *in l. divus. ff. de milit. teſtam.* Bald. *in l. un. C. de confeſſ.* Felin. *in c. auditis. de præſcript.* Nic. Boër. *dec. 164. n. 8.* Gramm. *deciſ. 2. n. 28.* Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. q. 2. n. 7.* Ang. Aret. *de maleſ.* in verb. *& veſtem cœleſtem. n. 25.* Marc. Anton. Blanch. *in pract. crim. in princ. n. 2.* Aegid. Boſſ. *in tit. de delict. n. 15.* Jul. Clar. *lib. 5. ſent. §. ult. qu. 55. verſ. poteſt etiam.* Brun. a Sole *in conſ. crim. n. 51.*

44 Hocque minus dubii habet, quum nec ad torturam aut inquiſitionem deveniri queat, antequam de delicto perpetrato revera conſtet, *l. 1. §. item illud. ff. ad SCtum Silan.* ubi pluribus demonſtravi *qu. 119. n. 54.* Ac in eo conveniunt Dd. communiter, concludentes, quod ſufficiat in caſu, quo de corpore delicti non conſtat, reo de crimine etiam atrociori confeſſo aut convicto pœnam mitiorem relegationis aut fuſtigationis irrogari: quæ aſſertio in foro Sax. expreſſo nititur fundamento in *Conſt. Elect. 33. P. 4.* prout demonſtravi *P. 2. q. 81. n. 7.*

Q. 6. Quomodo de corpore delicti conſtare debeat, antequam reus ad mortis ſupplicium condemnetur?

45 Duo tantummodo hic notari volo: *Primo*, de delicti corpore conſtare debere ad hoc, ut mortis ſupplicium infligi queat, non per conjecturas & præſumptiones, ſed liquide, & per plenas probationes, *l. 1. §. illud.* ibi: *liquere igitur debet. ff. ad SCtum Silan.* Foller. *in pract. crim.* verb. *capiat informationem. n. 18.* Proſp. Farin. *d. q. 2 n. 6.* Joſ. Maſcard. *de probat. lib. 2. concl. 830. n. 5.* Nic. Boër.
46 *deciſ. 288. n. 2. in fin.* Liquide autem & plene dicitur conſtare de delicto, ſi de eo vel per teſtes, vel per evidentiam facti conſtat, Gandin. *in tit. de præſumpt. & indic. indubit. n. 6.* veluti ſi teſtes dicant, ſe vidiſſe delictum perpetrari, aut judex ipſemet inſpiciat corpus occiſum ſeu vulneratum, Far. *d. l. n. 6.*

Nec ſufficit, judici conſtare de crimine com- 47
miſſo, ſed de omnibus ejusdem qualitatibus & circumſtantiis, quæ pœnam minuere vel exaſperare poſſunt, judex certus eſſe debet; utpote in crimine homicidii, occiſum ex percuſſione aut vulnere inflicto obiiſſe, illudque fuiſſe lethale & mortiferum, Bajard. ad Clar. *lib. 5. ſent. §. homicidium. n. 135.* Petr. a Plach. *in epit. delictor. lib. 1. c. 12. n. 13. in fin.* Nic. Boër. *dec. 323. n. 3.* Cæpoll. *conſ. 28. n. 20. & conſ. 61. n. 15.* prout dixi ac probavi *P. 1. qu. 26. n. 3.* Sicuti & in furti crimine de corpore deli- 48
cti tum conſtare dicitur, quando fure indicante locum & perſonam, ubi & cui furatus ſit, habita cognitione, res ita comperta, ac perſona a fure denominata, rem in loco ſignificato furto ſibi ablatam eſſe, faſſa fuerit, *Conſt. El. 33. P. 4.* vid. ſupra *P. 2. qu. 81. n. 13.*

Secundo, notandum & hoc eſt, quod in de- 49
lictis occultis, in quibus ex poſtfacto nulla remanent veſtigia, & ſi quando ceſſat evidentia facti, ſufficiat de eorundem corpore conſtare per indicia & conjecturas, Aegid. Boſſ. *in tit. de delict. n. 20.* Foll. *in pract. crim.* verb. *capiat informationem. n. 78. verſ. falli tamen.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. q. 2. n. 12.* Gabriel. *lib. 7. concl. 17. n. 14.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 66. in pr.* Quæ probatio conjecturata & præſumptiva pro plena & concludenti habetur, Bald. *in l. quicunque. C. de ſerv. fugit.* Nic. Boër. *dec. 146. n. 4.* Tib. Dec. *l. 1. conſ. 18. n. 221.*

Hinc fit, quod in crimine hæreſeos, pœna impo- 50
natur reo confeſſo, ex ſola cognita ipſius voluntate, etiamſi de delicto aliter non conſtet, cum nec de crimine hæreſeos per certas probationes conſtare queat, Jul. Clar. *in pract. §. fin. qu. 4. verſ. ſcias tamen. & qu. 55. verſ. quomodo autem.* Bald. *in l. ſi quis circa. pr. verſ. venio ad oppoſitiones. C. de epiſc. & cler.* Ludov. Car. *in pract. tract. de hæret. n. 85. verſ. item prædictas perſonas &c.* Nec enim cri- 51
minis confeſſi certitudo alia requiritur, quam quæ haberi poteſt, Joh. Georg. Gœdelman. *in tr. de mag. venef. & lam. l. 3. c. 10. n. 47.* Dan. Moller. *ad Conſt. Elect. 2. P. 4. n. 15.* Quare & in crimine 52
ſortilegii ex indiciis de veritate delicti commiſſi conjecturandum, iisque probabilibus apparentibus, reo confeſſo ſupplicium ignis irrogandum eſt, ut dixi ſupra *P. 1. q. 49. n. 59.*

Quin & hoc ipſum luculenter probat *Ord.* 53
Crim. Car. art. 60. So auf erfundene redliche Anzeigung, einer Miſſethat halben peinliche Frage vorgenommen, auch auf Bekenntniß der Befragten fleißige, nützliche Erkundigung und Nachfrage geſchicht, und in derſelben bekannter That halben ſolche Wahrheit befunden wird, die kein Unſchuldiger alſo ſagen, und wiſſen könte, alsdenn iſt derſelben Bekenntniß unzweifflicher beſtändiger Weiſe zu glauben, und nach geſtalter Sache peinliche Straffe darauf zu urtheilen. Probe namque perſpectum habuit Imp. Carolus V. quædam delicta adeo occulta eſſe, ut per plenas probationes de iis nullatenus conſtare queat. Satius ergo putavit, per conjecturas probabiles ea probari, quam prorſus impunita relinqui.

Inde porro & hoc promanavit, quod in adulte- 54
rio aliisque delictis carnis, pro quibus pœna mortis irrogari ſolet, utriusque partis confeſſio pro-

bet corpus delicti, ita ut de ea judex certioratus, ad pœnam ordinariam tuto pervenire poſſit: idque ſpeciali ex cauſa, ne adulteria infinita impuni-
55 ta remanerent, Hartm. Piſt. *obſerv.* 33. *n.* 22. Quod ſi vero alterius partis, cum qua adulterium commiſſum perhibetur, confeſſio deficiat, vel quod ſimpliciter delictum neget, vel quod haberi nequeat; reus adulterii, etiamſi crimen confeſſus ſit, ad pœnam tamen mortis condemnari haud debet, Dan. Moller. *lib.* 2. *ſemeſtr.* 37. Auth. *Conſult. Conſtit. Sax. tom.* 2. *P.* 4. *qu.* 21. Hartm. Piſtor. *d. obſerv.* 33. Matth. Coler. *P.* 1. *deciſ.* 235. Mod. Piſtor. *P.* 2. *qu.* 52. vid. ſupr. *P.* 2. *qu.* 60.

QUÆSTIO CXLIX.

In qua referuntur quinque aliæ cauſæ minuendi pœnam, nempe, Promiſſio mitigationis ſupplicii ad extorquendam confeſſionem: Spontanea Confeſſio: Diutina in carceribus detentio: Interceſſio puellæ, reum condemnatum in matrimonium petentis: & Peritia vel inſigne Artificium delinquentis.

SUMMARIA.

1. *Promiſſio impunitatis, a judice facta ad extorquendam confeſſionem, mitigat pœnam, n.* 2.

3. *Promiſſio impunitatis potius omittenda eſt, quam reus confeſſus impunitus dimittendus, n.* 4. 5.

6. *Magiſtratui inferiori promiſſione impunitatis confeſſionem extorquere haud fas eſt, n.* 7. 8.

9. *Venia autem promiſſa, pœna ordinaria haudquaquam reo eſt irroganda, n.* 10. 11. 12. 13. 15. 19. 20. 21. 22.

14. *Confeſſio extorta promiſſione impunitatis haud eſt libera & ſpontanea.*

16. *Sententia Scab. Lipſ. n.* 17. 18.

23. *Spontanea confeſſio mitigat pœnam ordinariam, n.* 24. 25. 26.

27. *Etiam in foro Sax.*

28. *Nec refert, an timore probationum quis ſponte confiteatur delictum.*

29. *Metu probationum quinam dicatur confiteri crimen? n.* 30.

31. *Hinc fit, quod ſupplicium atrocius in mitiorem gladii pœnam ſæpius convertitur.*

32. *Sententia Scab. Lipſ. n.* 33. 34. 35.

36. *In arbitrio judicis eſt, num mitigare velit pœnam ordinariam ob ſpontaneam confeſſionem, nec ne, n.* 37.

38. *Sententia Scab. Lipſ. n.* 39. 40.

41. *Spontanea confeſſio incarcerati non mitigat pœnam, n.* 42.

43. *Diutina rei in carceribus detentio mitigat pœnam, n.* 44.

45. *Sententia Scab. Lipſ. n.* 46. 47.

48. *Modo reus præter ſuam culpam in carcere diuturniori fuerit detentus.*

49. *Interceſſio fœminæ ſolutæ condemnatum in matrimonium petentis, an ſit cauſa mitigationis pœnæ? n.* 51. 52. 53. 54.

50. *Majus eſt ſupplicium, uxorem ducere meretricem, quam feriri gladio.*

55. *Sententia Scab. Lipſ. n.* 56.

57. *In crimine adulterii interceſſio puellæ facilius liberat reum a pœna ordinaria, quam in aliis delictis, n.* 58.

59. *Quod & obtinet in fœminis, quas viri in matrimonium petunt.*

60. *Sententia Scab. Lipſ. n.* 61.

62. *Peritia delinquentis minuit quoque pœnam, n.* 63. 64.

65. *Modo princeps conſentiat, quem propterea judex conſulere debet.*

66. *Sententia Scab. Lipſ. n.* 67.

1 UNDECIMA cauſa minuendi pœnam eſt promiſſio mitigationis vel impunitatis, a judice facta, ad extorquendam confeſſionem. Solent enim non raro judices promiſſione impunitatis, vel mitigationis pœnæ reos ad confitendum commovere, qua rei illecti, licet crimen confiteantur, ordinaria tamen pœna puniri nequeunt: Nec enim ſufficit confeſſio emanata ſub ſpe promiſſionis impunitatis, factæ a judice, tanquam ejusdem judicis dolo extorta, ad con-
2 demnandum, ſecundum Dec. *in l. ea eſt natura. n.* 7. *& ſeq. ff. de reg. jur.* ubi & Cagnol. *n* 17. *& ſeqq.* Hippol. de Marſil. *in l.* 1. §. *qu. n.* 29. *ff. de quæſt. & in rubr. C. de probat. n.* 127. *& in pract. crim.* §. *poſtquam. n.* 15. Alciat. *in tr. de præſumpt. reg.* 3. *præſumpt.* 27. Gigas *de crim. læſ. Maj. lib.* 2. *tit. quomodo & per quos crim. læſ. Maj. prob. q.* 1. *n.* 21. Foller. *in pract. crim.* verb. *& ſi confitebuntur. P.* 1. *n.* 15. Did. Covarr. *lib.* 1. *var. reſol. c.* 2. *n.* 16. *verſ. rurſus e contrario.* Tiber. Decian. *in tract. crim.* 7. *c.* 45. *n.* 22. Petr. a Plach. *in epit. delict. lib.* 1. *c.* 37. *n.* 4. *in fin.* Andr. Fach. *lib.* 9. *controv. c.* 61. Ant. Gomez. *tom.* 3. *var. reſol. c.* 12. *n.* 6. & ibi in addit. Suarez. *lit. C.*

Quo ipſo tamen anſa & occaſio effugiendi 3
pœnam reo dari videtur, ut longe conſultius ſit, promiſſionem ejusmodi impunitatis omittere, quam reum confeſſum impunitum dimittere; quin & reum ex confeſſione, emanata ſub ſpe impunitatis promiſſæ, condemnari poſſe, alii tradiderunt, quos refert Dec. *in d. l. ea eſt natura. n.* 7. *ff. de reg. jur.* & Petr. a Plach. *d. c.* 37. *n.* 2. *& ſeq.* In 4
quam ſententiam inclinare quoque videtur Jul. Clar. *l.* 5. *ſent. §. ult. qu.* 55. *verſ. circa ſecundum.* dicens, quod imputet ſibi reus, qui tali promiſſioni credidit.

Sed diverſæ & ad invicem ſeperandæ omnino ſunt hæ quæſtiones: An ſcilicet judici liceat 5
confeſſionem, ſub promiſſione veniæ aut impunitatis, a reo extorquere? &, an promiſſione ejusmodi facta, reus confeſſus condemnari queat & debeat ad pœnam mortis ordinariam? *Priorem* 6
qua-

Digitized by Google

quæſtionem quod attinet, judici hoc medio confeſ-
ſionem rei extorquere licere, tantum abeſt,ut aſſe-
ram,ut propterea ipſum reprehendendum eſſe exi-
ſtimem. Non enim hic loquor de ſupremo Ma-
giſtratu aut Principe, quem non modo reum
promiſſione impunitatis ad confitendum commo-
vere, ſed etiam reo jam confeſſo veniam largiri
poſſe, facillime conceſſerim, Joh. Bodin. *lib. 1. de
republ. c. 10. n.164.* Petr. Heig. *P. 2. qu.22.* Chri-
ſtoph. Beſold. *in colleg. polit. claſſ. 1. diſput. 3. th. 14.*
7 Sed de judice ſeu magiſtratu inferiore, cui regalia
haud competunt, hic agitur, quem ſemel judicata
minime commutare, nec reo confeſſo gratiam fa-
cere poſſe,indubitati juris eſt, *l. judex, poſteaquam.
55. ff. de re judic.* Ant. Fab. *in Cod. lib. 3. tit. 24.
def.8.* Henr.Bocer. *de juriſdict. c. 5. n. 70.* Jul. Clar.
*in pract. §. ult. q. 60. verſ. pariter. & q. 85. verſ.
ulterius.*

8 Quare nec ipſi promiſſionem veniæ aut im-
punitatis dare, eove medio confeſſionem extor-
quere licebit: idque tanto minus, quanto major
feneſtra malitiæ per id aperitur, occaſioque præ-
betur reis effugiendi pœnas, quas tamen ipſis in-
fligi publicitus intereſt, *l. ita vulneratus. 51. in fin. ff.
ad L. Aquil. l. congruit. 13. ff. de offic. præſid.* Atque
in hoc mecum ſentiunt Dd. communiter. vid.
ſupra *qu. 113. n. 50.* Proſp. Farin. *in prax. crim. P. 3.
qu. 81. n. 277.* Clar. *d. qu. 55. n. 9.*

Q. 1. An impunitate promiſſa ad veritatem eruendam, reo confeſſo pœna ordinaria ſit irroganda?

9 Ac venia jam promiſſa, *num reo ſub ſpe iſtius
promiſſionis confeſſo, pœna delicti ordinaria irrogan-
da ſit, dubitatur?* Eaque *altera quæſtio* eſt, quam
negative decidere nullus dubito, cum Petr. Heig.
P. 2. qu. 32. n. 37. Proſp. Farin. *in prax. crim. P. 3.
q. 81. n. 276. & 277.* ubi dicit: Licet judex non poſ-
ſit gratiam & impunitatem delicti promittere, & a
tali promiſſione multum præcavere debeat, pro-
miſſam tamen ſervare tenetur,abſtinendo ſe a con-
demnatione. Sigismund. Scaccia *de judic. cauſar.
civ. & crim. lib. 1. c. 86. n. 15.* Franc. Perſon. *de in-
dic. & tortur. n. 70.* aliiſque plurimis, quos refert
& ſequitur Farin. *d. l.*

10 *Tum*, quod turpe ſit judici fidem fallere, uti
ſcribit Decius *in d. l. ea eſt natura. n. 7. & ſeqq. ff. de
regul. jur.* & ibi Cagnol. *n. 17.* Etſi enim ipſi pro
habenda veritate delicti a reo, ſimulationibus uti
ac fingere liceat,ſe velle facere id,quod revera non
intendit agere,exemplo Salomonis,de quo in *c. aſ-
ferte.* ubi Dd.comm.& Felin.*n. 1. extra. de præſumpt.*
Did.Covarr. *lib. 1. var. reſol. c. 2. n. 16.* Ant.Gomez.
t. 3. var. reſolut. c. 13. Conrad. *pract. tit. de ſent. n. 20.*
11 Attamen hoc verum eſt, dummodo nil doloſe
agat, aut mendacia dicat; differt enim maxime
fictio & ſimulatio a mendacio, quod ſemper illici-
tum eſt: Nec enim facienda ſunt mala, ut bonum
quid eveniat, *c. undecunque. 3. diſt. 56. c. neque
enim. 14. q. 15.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. qu. 55. verſ.
circa primum.* Proſp. Farin. *in prax. crim. P. 3. q. 18.
n. 311.* Joh. Mar. Monticell. *in prax. crim. regul. 10.
n. 16.* Keller. *lib. 2. de offic. jur. polit. c. 12.* Ventur.
12 de Valent. *in Parthen. litig. c. 14. n. 25.* Quum ve-
ro judex impunitatem promiſſam non ſervando,
mendacium abſque dubio doloſe aut fraudulenter
dixerit, utique mitigare potius debet pœnam or-
dinariam, quam maculam hanc ſibi inurere.

13 *Tum* quod ex confeſſione ſua reus ad mor-
tis ſupplicium condemnari non debeat,niſi ea fue-
rit veriſimilis ac ſpontanea, *art. 60. Ord. Crim. Car.*
ubi Matth. Steph. & Ge. Rem. *in nemeſ. Karal.*
unde & fit, quod confeſſioni tormentis extortæ fi-
des haud aliter habeatur, quam ſi reus ex interval-
lo quodam, & dolore tormentorum ceſſante, pro-
pria ſponte eam ratificet, *art. 56. §.* der Gefangene.
Ord. Crim. Car. l. 2. ubi Salycet. *C. de cuſtod. reor.*
Hippol. de Marſil. *in pract. crim. §. quoniam. n. 1.*
Paris de Puteo *in tr. Syndic. in verb. tortus. c. 9.*
Henr. Bocer. *in tract. de quæſt. & tortur. c. 5. n. 36.*
Jul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. ult. qu. 64. n. 40.* Joh.
Zang. *in tr. de quæſt. & tort. c. 5. n. 73.* At quis non 14
videt, confeſſionem ſpe impunitatis promiſſæ ex-
tortam, haud ſpontaneam, ſed coactam eſſe, cui
dolus judicis cauſam dederit, ut ſine dubio ea ad
condemnandum non ſufficiat, Aeg. Boſſ. *in tit. de
confeſſ. per tort. n. 16. & tit. de exam. reor. n. 17. & 18.*
Far. *d. q. 43. n. 283.* Jul. Clar. *d. §. ult. q. 55. verſ.
circa ſecundum. &c.*

Tum, quod multa in jure facta teneant, quæ 15
ab initio non valebant. Licet ergo non recte ve-
nia promittatur,promiſſa tamen tribuenda ac con-
cedenda erit. Nam ſera nimis eſt quæſtio, utrum
ſervare fidem neceſſe ſit, ubi dare eam nemo dubi-
tavit; ita & David Rex impunitatem Simei pro-
miſſam ad tempus ſervavit, *3 Reg. 2. v. 8. 9.* Et male
Alexander III. Pontifex promiſſionem Epiſcopo
Simoniaco factam violavit, Petr.Heig. *P. 2. q. 32.
n. 40.*

Ac ſecundum hanc ſententiam jam dudum reſpond. Scab. 16
Lipſ. ad requiſ. Senat. Jenenſ. Dieweil euer Richter ge-
ſtanden, daß er dem Gefangenen mit handgebender
Treue zugeſaget, auch folgends in Beyſeyn der Schöp-
pen, ſolche Zuſage verneuert, wenn er in gutem und oh-
ne Peinigung die That bekennen würde, daß ihme das
Leben gefriſtet werden ſolle; So wird auch dem Ge-
fangenen ſolche Zuſage billich gehalten, V. R. W.
M. Apr. A. 1551.

It. ad conſultat. Quæſt. in Schwartzenberg: Da nun der 17
gefangene *G. S.* auf ſeinem gethanen Bekenntniß vor
öffentlichen gehegtem peinlichen Hals-Gerichte frey-
willig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwie-
ſen würde: So würde er wegen ſolcher ſeiner Verbre-
chung, und daß er Feuer angeleget, hinwiederum mit
dem Feuer vom Leben zum Tode gerichtet und geſtraffet.
Es wäre denn, daß ihr ihme, dafür ſichs aus eurer Fra-
ge, und denen Beylagen anſehen läſſet, zugeſaget hät-
tet, daß es des obgedachten Brandtſchadens halber,
wofern er denſelben, und wie es drüm bewandt, güt-
lichen bekennen würde, beym Schwerdt bleiben ſolte;
auf den Fall würde ihm die Straffe dergeſtalt auch
billich gelindert, V. R. W. *M. Jun. A. 1590.*

It. Hat der verhaffte *I. S.* ſich zu unterſchiedenen Berau- 18
bungen bekannt, *rc.* darneben unter andern des Herrn
Land-Jägermeiſters und Ober-Aufſehers Verſprechen
und Zuſage angeführet, indem ſie ihme verſprochen,
daß bey Churfürſtl. Durchl. ſie vor ihm bitten, und ſo
viel möglichen, beym Leben erhalten wolten, welcher Zu-
ſage er mercklichen getrauet hätte, *rc.* So erſcheinet
daraus allenthalben ſo viel, daß *Inquiſit* wegen ſolcher
Beraubungen, weil er in gutem darauf allerdings be-
ſtändig nicht beruhet, ſondern auf die ihn geſchehene Zu-
ſage ſich berufft, *rc.* auch ſonſten ſein Bekenntniß aller-
dings nicht richtig iſt; nach Gelegenheit dieſes Falls am
Leben nicht zu ſtraffen. Er wird aber gleichwol öffent-
lich billich zur Staupen geſchlagen, und des Landes
ewig verwieſen, V. R. W. Gegen Auguſtusburg, an
H. G. a C. M. Nov. A. 1630.

Cui ſententiæ nil quiquam obſtat, quod, ut 19
modo dictum, judici ſub promiſſione impunitatis
confeſſionem extorquere non liceat; unde ſequi-
tur, promiſſionem talem ſervandam non eſſe, tan-
quam contra leges ac prohibitionem factam: ne-
que enim obligatorium eſſe poteſt, quod jure pro-
hibitum eſt, *arg. c. non eſt obligatorium. 58. & c. in
malis promiſſis. 69. de reg. jur. in 6to.* Etenim, 20
ut maxime concedatur, promiſſionem ejuſmodi
nul-

Digitized by Google

nullius ponderis & efficaciæ eſſe, nec propterea ſervari debere; aliud tamen adhuc obſtat, quo minus hoc caſu reus ad pœnam ordinariam condemnari poſſit; quia nempe confeſſio, falſa ejusmodi ac fraudulenta promiſſione extorta, libera ac ſpontanea non eſt, qualem ſententia condemnatoria omnino requirit, Bart. *in l. 1. §. divus Severus. n. 4. ff. de quæſt.* Salycet. *in l 2. n. 9. C. de cuſtod. reor.* Ant. Fab. *in Codic. tit. de quæſt. def. 18.* Hippol. de Marſil. *in l. 1. §. divus Severus. n. 6. ff. de quæſt.* Joſ. Maſcard. *de probat. vol. 1. concl. 353. n. 11.*
21 *& ſeqq.* Licet ergo ex parte judicis, impunitatem promittentis, cauſa mitigationis nulla exiſtat; attamen ex parte rei defectus ſpontaneæ ac liberæ confeſſionis, irrogationem pœnæ ordinariæ impedit:
22 Quin nec ſimpliciter concedendum eſt, promiſſionem veniæ a judice factam irritam eſſe, propterea quod ab initio judici impunitatem reo promittere non licuerit; ſiquidem multa in jure noſtro facta tenent, quæ ab initio non valebant, Petr. Heig. *P. 2. qu. 32. n. 38.*

Q. 1. Quatenus ſpontanea confeſſio mitiget pœnam?

23 DUODECIMAM cauſam mitigandæ pœnæ facit, ſi reus ſponte propria ſe obtulerit, crimenque confeſſus fuerit. Andr. Tiraquell. *de pœn. temper. cauſ. 30. n. 1. & ſeqq.* Foller. *in pract. crim. verb. & ſi confitebuntur. P. 1. n. 82.* Petr. Heig. *P. 2. q. 32. n. 33.* Proſp. Farin. *in prax. crim. P. 3. q. 81. n. 172.* Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 4. lit. Q.* Aegid. Boſſ. *in tit. de convict. n. 61.* Jer. Setſer. *in diſp. de pœn. leg. temper. concl. 42.* apud Nic. Reuſner. *l. 2. dec. 16.*

24 Quæ ſententia non modo autoritatibus DD. firmata; ſed & rationibus ac fundamentis ſatis munita eſt. *Tum*, quia ſemper mitius agendum eſt cum ſponte confeſſo, quam convicto, text. in *c. non dicatis. 12. q. 1.* ibi: *Si hoc ultro confitetur, parcitur illi, & oretur pro illo: Si autem deprehenditur, atque convincitur, ſecundum arbitrium Presbyteri, vel Præpoſiti gravius emendetur.*
25 Quo & facit text. in *l. quisquis. 5. §. ſane. C. ad L. Jul. Maj. & in c. qui admiſit. 15. q. 8. & in c. imprimis 2. q. 1. & in c. innotuit. 20. X de elect.* Petr. Theodor. *d. th. 4. lit. Q.* Matth. Weſenb. *ad tit. C. ne quis in ſua cauſ. n. 41.*

26 *Tum*, quod is, qui confeſſus eſt ſua ſcelera, miſericordiam conſequatur, *l. 1. C. ne tut. vel curat. vectigal. conduct.* Auth. *novo jure. C. de pœn. judic. qui mal. jud. c. ult.* & ibi gloſſ. *de furt. c. inter corporalia. 2. verſ. ſane quoniam. X. de translat. epiſc.* quare & ei, qui ſponte ſe judici, antequam cauſa ad fiſcum delata eſt, offert, ignoſcitur, *l. 13. in pr. ff. de jur. fiſci. l. un. C. de his, qui ſe defer.*

27 *Tum*, propter textum juris Sax. in *l. 1.* Landr. *art. 14.* verb. Kommt er denn ohne den Todten vor Gerichte, und bekennet er es, ehe man über ihn klaget, und beut ſich darum zu Recht; man ſoll ihm ſeinen Hals nicht vertheilen. Et paulo poſt: Um den todten Mann aber, mag ihn niemand an den Hals ſprechen, alldieweil er ſich zu Recht darum bot, ehe man auf ihn klagete, ꝛc. quæ ſane verba manifeſte probant, in foro quoque Saxoniæ mitius cum eo agendum eſſe, qui propria ſponte crimen confitetur: prout textum illum ita inducit Heig. *d. qu. 32. n. 33.*

28 Nec refert, an quis timore probationum, delictum ſponte confiteatur, quia & tum mitius agendum ac parcendum eſt confitenti, arbitrio judicis, licet non tantum, quantum parcitur confeſſo ſponte, & non timore probationum, Hoſtienſ. *in c. de hoc. n. 1.* ubi & Felin. *n. 6. extr. de ſimon.* Andr. Tiraquell. *d. cauſ. 30. n. 13.* Bertaz. *l. 2. conſil. 505. n. 29.* Dicitur vero metu probationem quis 29
confiteri, quando non ſponte, ſed citatus aut vocatus, a judice ad fiſci vel accuſatoris inſtantiam examinatus, delictum fatetur; tunc enim dicitur confeſſus metu probationum, quia ſcivit, vel ſaltem veriſimiliter ſcire debebat, adverſarium veniſſe probationibus paratum ad judicium. Si vero non citatus vel vocatus ſponte judicem adit, & delictum fatetur, tum non metu probationum, ſed ſponte fateri dicitur, Farin. *d. q. 51. n. 176.* ubi ex Anan. *in c. qualiter & quando. §. licet autem. n. 3. verſ. poſſet autem. ext. de accuſ.* rem hanc pau- 30
lo aliter explicat, quod ſcilicet confeſſio dicatur ſponte facta, quando emanavit ante inchoatam accuſationem vel inquiſitionem; Si vero emanavit poſt accuſationem vel inquiſitionem, dicatur facta metu probationum. Quocunque vero modo, metu nempe probationum, vel propria ſponte, confeſſio facta fuerit, veniam merebitur, quamvis caſu poſteriori magis reo indulgendum ſit, ut qui nondum accuſatus vel delatus, ipſemet judici ſe offerendo crimen quaſi defert & confitetur.

Ubi notandum *primo*, non omnem prorſus pœnam remittendam, ſed pro qualitate criminis, & ratione ſpontaneæ confeſſionis, mitigandam ſolummodo eſſe. Unde fit, quod, licet in majoribus quoque delictis, ut læſæ Maj. *l. 5. §. fin. C. ad L. Jul. Maj.* receptione latronum, *l. 2. C. de his, qui latr. occult.* receptione deſertorum, *l. 1. C. de deſert. & occult. eo.* hæc doctrina ſibi locum vindicet: Pœna tamen non prorſus remittatur, ſed gravitas ſupplicii ſolummodo mitigetur, ita, ut remiſſo rotæ ſupplicio, aut furcæ, reus gladio feriatur, vel loco gladii pœnæ, puniatur fuſtigatione aliave mitiori pœna, Matth. Weſenb. *in parat. ff. de pœn. in fin.* Petr. Heig. *P. 2. q. 32. n. 45.* 31

Veluti Scabini in caſu, quo latro ſponte in judicio comparuerat, & latrocinium confeſſus fuerat, ſeveriorem rotæ pœnam remittendam, reumque gladio puniendum eſſe, arbitrati fuere, in h. m. reſpondentes: Da nun der gefangene *M. H.* auf ſeinem gethanen Bekenntniß vor öffentlichen gehegtem peinlichen Hals-Gerichte freywillig verharren, oder deſſen ſonſten, wie recht, überwieſen würde: So möchte er nach Gelegenheit diſsfalls, und in Anſehung, daß er ſich gutwillig geſtalt und die That bekannt, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft, und auf ein Rad geleget werden, V. R. W. *Ad requiſ. Quæſt.* in Henichen, *M. Mart. A. 1585.* 32

Pariter & fœminam ſolutam ob adulterium cum marito commiſſum, remiſſa fuſtigationis pœna, in perpetuum relegandam eſſe, pronunciarunt Quæſt. Rochlic. So viel aber die Vettel anlanget, wird dieſelbe, in Anſehung, daß ihr Vater unerfordert ins Amt kommen, ſolches bekannt, und ſelbſten gerüget, mit ewiger Landes-Verweiſung billich in Straffe genommen, V. R. W. *M. Aug. A. 1586.* 33

Eandemque ob cauſam relegationem perpetuam in mulctam pecuniariam commutari poſſe, reſpondimus Senat. Grimmenſ. Daß euch dem gefangenen *A H.* in Anſehung, daß er ſich auf der Vettel Beſchuldigung, als er drüber vernommen worden, zu dem begangenen Ehebruch alsbald gutwillig bekannt, auch ſeines Chriſtlichen Lebens und Wandels halber ſonſt gut Zeugniß hat, ꝛc. gegen Erlegung 100. Thaler, ſo zu milden Sachen anzuwenden, die verwirckte ewige Landes-Verweiſung zu erlaſſen, unbenommen, V. R. W. *M. Aug. A. 1630.* 34

Item:

Digitized by Google

35 *Item: Conſul. & Senat. in* Lauben: Es iſt euch aber aus denen in euer Frage angeführten Urſachen, und inſonderheit, daß ſich *Inquiſit* ſelbſten freywillig angegeben, und ſeine Verbrechung bekannt, ihme die Landes-Verweiſung in eine Geld-Straffe zu verwandeln, unbenommen, auf welchen Fall er dann um eine ziemliche Geldbuſſe, ſeinem Vermögen nach, iedoch daß ſich dieſelbe über 100. Thaler nicht erſtrecke, zu milden Sachen anzuwenden, in Straff genommen wird, V. R. W. *M. Apr. A. 1631.*

Item: Senat. Chemnic. So werden beyde *Inquiſiten D. K.* und *T. D.* ſolches begangenen und bekannten Straſſen-Raubes halber, nach Gelegenheit dieſes Falls, weil ſie auf Erfodern alſobald erſchienen, ſich zur That gutwillig bekannt, und das Pferd wieder von ſich gegeben, mit Staupen-Schlägen des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *M. Jul. A. 1633.*

Pariter pronunciavimus ad requiſ. O. ab H. M. Dec. A. 1630.

36 *Secundo*, etſi pœna mitigari queat delinquenti, qui crimen ſponte confeſſus eſt; hoc tamen non aliter accipiendum, quam ut in arbitrio judicis ſit, an veniam reo dare velit, nec ne. Hic enim ſi atrocitatem criminis, aliamve cauſam, pœnæ mitigationem impedientem, animadvertat; quin tum pœnam ordinariam reo irrogare poſſit, dubium prorſus non eſt: ſiquidem circa pœnæ temperamentum non facile judicis arbitrium ad certam legem adſtringi debet, Petr. Heig. *d. qu. 32. n. 45.*

38 *Quare & Dn. Scabinos judicis arbitrio hoc ſæpius commiſiſſe reperio.* Da ſie nun auf ihrem gethanen Bekänntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder deß ſonſten, wie recht, überwieſen würde, ſo möchte ſie wegen ſolches begangenen und bekannten Kinder-Mords, wofern man ihr, in Anſehung, daß ſie ſich ſelbſten gutwillig bey den Gerichten angeben, nicht Gnade erzeigen wolte, zuſamt einem Hunde, Hahn, Schlange und Katze, anſtatt eines Affen, in einen Sack geſtecket, ins Waſſer geworffen und erträncket werden, V. R. W. *Præt. & Scab. Numburg. M. Jul. A. 1584.*

39 *Item:* So möchte er von wegen ſolcher begangenen und bekannten Beraubung, nach Schärffe der Rechte, mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode gerichtet und geſtraffet, und nach beſchehener *Execution* ſein Cörper auf ein Rad geleget und geflochten werden. Es wolte denn Ihre Churfürſtliche Durchl. zu Sachſen, Unſer gnädigſter Herr, dem Gefangenen auf ſein unterthänigſtes Bitten, in Anſehung, daß er ſich alſobalden, wie er hierüber vernommen, ehe er noch zu gefänglicher Hafft gebracht worden, hierzu bekannt, und angezeiget, wo er den Mantel hingethan, welchen man auch wieder bekommen, Gnade erweiſen, und die ihme zuerkannte Todes-Straffe gnädigſt erlaſſen; Auf den Fall bliebe er damit billig verſchonet. Er wird aber dennoch öffentlich zur Stauven geſchlagen und des Landes ewig verwieſen, V. R. W. *Quaſt.* in Freyburg, *M. Febr. A. 1630.*

40 *Quin & pœnam ordinariam quandoque, etiam ſponte confeſſo, dictare non dubitaverunt Scabini, deprehendentes ſcilicet inſignem criminis atrocitatem: prout in homicidio, animo deliberato commiſſo, reſpond. Jud. & Scabinis in* Hain: Und wiewohl nach begangener That *H. S.* ſich alſobald flüchtig gemacht, hat er ſich doch noch deſſelben Abends zwiſchen 7. und 8. Uhr beym Richter wieder eingeſtellet, das Meſſer, damit er dem Entleibeten den Stich zugefüget, mitgebracht, um gefängliche Hafft gebeten, und der verdienten Straffe ſich untergeben, &c. Da er nun auf ſeinem gethanen Bekänntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen würde, &c. So möchte er von wegen ſolcher begangenen und bekannten Entleibung hinwiederum mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode geſtrafft werden, V. R. W. *M. Mart. A. 1617.*

41 *Tertio*, notandum & hoc, quod ſpontanea confeſſio tum demum veniam mereatur, ſi facta fuerit, antequam reus in carcerem compingatur. Nam ſi ob ſpontaneam confeſſionem ejus, qui in carceribus eſt, pœna minuenda foret, multa certe delicta impunita manerent; & ſibi blandirentur, qui ex ſpontanea confeſſione in vinculis, clementiorem ſe habituros judicem opinantur: quum nec pœnitentia extinguat crimen perpetratum, poſtquam delinquens in carcerem fuit conjectus, *Conſt. Elect. Sax. 32. §. ult. P. 4.* in verb. **ſo ihres begangenen Laſters zeitliche Reue tragen, und dasjenige, ſo ſie geſtohlen, ehe ſie zum Gefängniß gezogen, wiedergeben, &c.** *l. qui ea mente*, ubi Bartol.
ff. de furt. Adeoque judices parum curant hujus- 42
modi ſpontaneas confeſſiones, ut propterea nihil de pœna remittant, Jul. Clar. *in pract. crim. §. ult. qu. 60.*

Veluti etiam in Elect. Sax. Scabinatu ſæpe pronunciatum memini.

DECIMA TERTIA cauſa minuendi 43
pœnam, eſt diutina rei in carceribus detentio.

Q. 3. Num diutina rei in carceribus detentio mitiget pœnam?

Etenim, quia hac detentione reus non leviter 44
jam tum punitus eſt, ſane mitigandæ pœnæ juſtam inde cauſam deſumere licebit: prout de hoc eſt textus optimus in *l. omnes 23. C. de pœn.* quo motus Andr. Tiraquell. inter alias mitigandæ pœnæ cauſas etiam carcerem diuturniorem retulit; *in tract. de pœn. temp. cauſ. 41.* quem ſequitur Hartm. Piſtor. *obſerv. 177. n. 27. & 28.*

Quæ ſententia etiam placet Scabinis ob diutinam rei deten- 45
tionem in carcere, pœnam ordinariam haud raro mitigantibus: So wird *Inquiſitin*, ſolcher ihrer begangenen und bekannten Verbrechung wegen, nach Gelegenheit dieſes Falles, weil ſie drey gantzer Vierthel Jahr in gefänglicher Hafft enthalten worden, gegen Leiſtung eines gewöhnlichen Urphedens, iedoch mit Vorbewuſt der hohen Obrigkeit, des Landes ewig billich verwieſen, V. R. W. An Bürgermeiſter und Rathmanne zu Franckfurt an der Oder. *M. Dec. A. 1630.*

Item: Gegen Lauchſtadt, *ad requiſ. Quæſt.* Er wird aber, 46
wofern man ihme, in Anſehung des erlittenen langwierigen Gefängniß, nicht Gnade erzeigen wolte, mit Staupen-Schlägen des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *M. Jan. A. 1604.*

Item: Nach Eißleben, *ad requiſ. D. Andr.* Talling: Es wolte dann der Churfürſt zu Sachſen und Burggraf zu Magdeburg, unſer gnädigſter Herr, dem Gefangenen, in Anſehung des ausgeſtandenen zweyjährigen Gefängniß, Gnade erzeigen, und die Leibes-Straffe erlaſſen. Auf ſolchen Fall wird er allein mit ewiger Landes-Verweiſung in Straffe genommen, V. R. W. *M. Dec. A. 1631.*

Pariter fuit pronunciatum Jud. & Scab. in Waltersdorff, *M. Maj. A. 1630*

Quæſt. Dreſd. M. Febr. A. 1632.

Item Quæſt. Deliciano: So möchte *Inquiſitin* von wegen 47
ſolcher ihrer begangenen und bekannten Deuben mit dem Strange vom Leben zum Tode gerichtet und geſtraffet werden. Es wolte denn Ihre Churfürſtliche Durchl. zu Sachſen, unſer gnädigſter Herr, der gefangenen Vettel, in Anſehung, daß ſie nunmehr über ein Jahr geſeſſen, Gnade erzeigen, und die Todes-Straffe gnädigſt erlaſſen; auf ſolchen Fall würde ſie öffentlichen billig zur Staupe geſchlagen, und des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *M. Apr. A. 1632.*

Quæſt. Vinarienſ. Ob wohl *Inquiſitin* wegen ihres vielfältigen begangenen und bekannten Ehebruchs, hiebevor durch Urthel und Recht die Straffe des Schwerdts zuerkannt worden; dieweil man ſie aber dennoch, ohne einige ihre Verurſachung drey gantzer Jahr in gefänglicher Hafft enthalten, &c. So wird ihr nunmehr wegen des ausgeſtandenen langwierigen Gefängniß, die Todes-Straffe billig erlaſſen, immaſſen ſie dann auch mit einiger Leibes-Straffe nicht zu belegen; ſie wird aber gleichwohl ihrer Verbrechung halber des Landes ewig billig verwieſen, V. R. W. *M. Jul. A. 1632.*

Digitized by Google

48 Quod ipſum tamen non aliter accipi velim, quam ſi reus præter culpam ſuam, & ex ſola judicis mora, in carcere diuturniori detentus fuerit. Nam ſi ipſemet, negando delictum, moram traxerit, habet quod ſibi imputet, ac pertinacia & malitia ſua haudquaquam tueri ſe poterit.

49 **DECIMA QUARTA cauſa, eſt interceſſio fœminæ ſolutæ, condemnatum in matrimonium petentis.** Paris de Puteo *in tract. Syndic. fol. 226. n. 3.* Nic. Boër. *dec. 218. n. 20.* Lud. Car. *in pract. crim. tit. de homicid. verſ. circa itaque ſecundum. n. 24.* Jul. Clar. *l. 5. ſentent. §. ult. q. 98. n. 6.* Chaſſan. *in conſuet. Burgund.* ubi de ge-
50 nerali conſuetudine Franciæ teſtatur, ac ſi meretrix pro condemnato intercedat, rationem mitigationis hanc reddit, quod majus ſit ſupplicium illi condemnato, uxorem ducere meretricem, quam feriri gladio. Cui & hæc addi poteſt, quod hac ratione anima meretricis ſalvari queat, ſi a meretricia vita reducitur in vitam honeſti matrimonii. Vid. Eman. Suarez. *in annot. ad* Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. lit. M.*

51 Alii tamen ab hac ſententia prorſus diſſentiunt, exiſtimantes, puellam, furem aut reum mortis, in matrimonium ſibi petentem, a pœna ipſum haudquaquam poſſe liberare, Matth. Col. *P. 2. deciſ. 238. n. 3.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 37.* Jerem. Setſer. *in diſp. de pœn. ll. temp. concl 89.* apud Nic. Reuſn. *l. 2. deciſ. 16.* Petr. Theod. *in coll. crim. diſp. 10. th. 7. lit. A.* tum ob *arg. l. 8. §. ult. C. ad L.*
52 *Jul. de vi publ. & l. 14. C. de pœn.* tum, quod hic modus pœnæ tollendæ nullibi ſit in legibus expreſſus: quare nec præter juris autoritatem introducendus, præſertim haud abſque gravi Reipublicæ præjudicio. Hac ſiquidem mitigationis cauſa admiſſa, quivis facillime, condemnati non habentes uxores, pœnæ promeritæ ſeſe eximere poſſent, Ant. Gomez. *d. l.* Et neſcio, an quiſquam inveniendus eſſet, qui non meretricem, nedum puellam honeſtam, in matrimonium ducere, quam vitam perdere mallet: quo ipſo commodo publico quod delicta puniri jubet, haud parum contraveniretur, *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil. l. 3. C. de epiſcop. audient.*

Q. 4. An & quando ad interceſſionem puellæ, condemnatum in matrimonium petentis, venia ei ſit tribuenda?

53 Sed rectius, meo judicio, Virgil. Pingitz. arbitrio judicis ſuperioris relinquit, quando ad interceſſionem puellæ venia condemnato ſit tribuenda, *quæſt. Sax. 8. n. 4.* Etenim, ſi honeſta puella miſericordia permota, & amore languida petat delinquentem, ut ipſi nubere liceat, & cum captivo matrimonium contrahere; durum admodum eſ-
54 ſet, hoc ei denegare. Quin & aliæ circumſtantiæ concurrere poſſunt, quæ hoc caſu judicem ad ſententiam benigniorem commovere debeant; ut perſonæ qualitas, quæ proæreſin & propoſitum delinquendi non habuit; vel ſimplicitas, quæ alias etiam ad mitigationem pœnæ ſufficere videtur. Quibus certe caſibus judex ad interceſſionem puellæ connivendo, non multum peccabit, Virg. Pingitz. *d. loco.*

55 *Neque ſententia hæc diſplicet Elect. Sax. Scabinis mitigationem pœnæ hoc caſu Magiſtratus ſuperioris arbitrio committentibus. Veluti reſpond. ad conſultat. Quæſt. in* Freyburg: Ob nun wohl bey etlichen Rechts-Lehrern in Zweiffel gezogen wird, ob wegen einer ſolchen Vorbitte einem die *ordinaria Pœna*, ſo er ſonſten verwircket, füglichen erlaſſen werden könte: ſo wird doch nach gemeinem Wahn der Rechts Gelehrten dafür gehalten, daß *de conſuetudine*, iedoch wenn es mit Vorbewuſt, und gnädigſter Einwilligung der hohen Obrigkeit geſchicht, eine ſolche Fürbitte nachgelaſſen werde, und den Verbrecher, und alſo auch gegenwärtigen Gefangenen, *ab ordinaria Pœna liberirte* und entſtehe. Er würde aber gleichwohl auf den Fall des Landes ewig billig verwieſen, daraus ihme alsdenn vorgedachte Magd, iedoch wenn ſie zuvor mit einander getrauet und zuſammen gegeben worden, mit weſentlicher Wohnung zu folgen ſchuldig, V. R. W. *M. Apr. A. 1616.*

It. Gegen Kemptnitz: Es iſt euch aber, aufn Fall eine ledige Dirne, ſo vor ihn bittet, und ihn zu ehelichen erbötig, vorhanden, ſolches dem Churfürſten zu Sachſen und Burggrafen zu Magdeburg, unſerm gnädigſten Herrn, unterthänigſt zu erkennen zu geben, und um Erlaſſung der zuerkannten Todes-Straffe anzuſuchen, unbenommen, und wird unterdeſſen mit der angeordneten *Execution* auf ein Tag oder zehen, bis auf eure unterthänigſte *Supplication* gnädigſte *Reſolution* erfolget, billig in Ruhe geſtanden, V. R. W. An Michael Trüblers Freunde, *M. Jul. A. 1628.* 56

Item, in puncto commiſſæ Robbariæ, ad requiſit. Quæſt. Chemnic. Es wolte dann der Churfürſt zu Sachſen und Burggraf zu Magdeburg, unſer gnädigſter Herr, *H. B.* in Anſehung, daß *M. F.* welcher er hiebevor die Ehe verſprochen, vor ihn bitten thut, er auch auf den Kärner nicht zuſchlagen helffen, und von den Mitgefangenen darzu verleitet worden, Gnade erzeigen: Auf ſolchen Fall würde ihm die Todes-Straffe erlaſſen, und er allein des Landes ewig billig verwieſen, daraus ihm alſo denn *M. F.*, iedoch wenn ſie zuvor mit einander getrauet und zuſammen gegeben worden, mit weſentlicher Wohnung zu folgen ſchuldig, V. R. W. *M. Aug. A. 1631.*

Et in alio caſu: Sie wird aber gleichwohl öffentlich billig zur Staupen geſchlagen, und folgends des Landes ewig verwieſen, und es mag ihr ſolche Straffe auf *A. P.* Vorbitte, der ſie zu ehelichen erbötig iſt, ohne Vorbewuſt und Einwilligung der Churfürſtl. hohen Landes-Obrigkeit, nicht erlaſſen werden, V. R. W. *Ad eundem, M. Mart. A. 1632.*

Et in puncto Robbariæ ad petit. Quæſt. zu Freyburgk, *M. Apr. A. 1634.*

Hoc tamen certum eſt, quod adulterii reo, ad interceſſionem puellæ ipſi nubere volentis, facilius pœna ordinaria remittenda ſit, quam reis alterius cujuſdam criminis: ob textum in *Conſt. Elect. 19. P. 4.* quæ licet de conjugum interceſſione & remiſſione adulterii, durante conjugio perpetrati, loquatur, ut ex verbis textus evidenter apparet; attamen hanc ipſam diſpoſitionem ad præſentem quoque caſum futuri matrimonii, ne ſcilicet propter pœnæ irrogationem hoc impediatur, haud inepte extendere licet: ob identitatem rationis, quæ eſt honor & favor matrimonii, *d. Conſt. Elect. 19.* in verb. daß alſodann dem Eheſtande zu Ehren die Straffe etwas gemildert werde, &c. Res 57
58 namque favorabilis habetur matrimonium, *c. fin. de ſent. & re judic. c. mulieri. 34. X. de jurejur. c. ſi quis acceperit. 23. quæſt. 1.* quod non facile dirimendum nec impediendum eſt.

Idque non ſolum in viris obtinet, ſed & in fœminis, quas adulterii reas viros quoque, in matrimonium eas petentes, a pœna ordinaria liberare poſſe, nullus dubito; maxime ſi, non ultimum ſupplicium, ſed pœna ſolummodo fuſtigationis ipſis ſit infligenda, quæ facilius, quam ultimum ſupplicium remitti, ac in relegationem converti poteſt. 59

Prout etiam a Scabinis ſæpius reſponſum memini: Iſt *M. M.* wegen des mit ihrem Stieff-Vater begangenen Ehebruchs der Staupen-Schlag, und ewige Landes-Verweiſung zuerkannt worden, und es hat ſich hernach einer mit Nahmen *C. L.* dieſelbe zu ehelichen angegeben, 60

Digitized by Google

geben, ihr auch die Ehe, in Beyſeyn ihrer Eltern und Freunde im Amte öffentlichen verſprochen, ꝛc. So wird der Gefangenen *M. M.* vorberührte Leibes-Straffe, dem heiligen Eheſtande zu Ehren, billich erlaſſen, und allein die zuerkannte ewige Landes-Verweiſung an ihr vollſtrecket. Es iſt aber gedachter *C. L.* ihr auch mit weſentlicher Wohnung zu folgen ſchuldig, V. R. W. *Quæſt. Dippoldiswald. M. Dec. An. 1609.*

61 *Item*, und wofern ſich einer angeben, und ſie ehelichen würde, auf ſolchen Fall wird ihr, dem heiligen Eheſtande zu Ehren, die Straffe des Staupenſchlages erlaſſen, und ſie allein des Landes ewig verwieſen, daraus ihr nachmahls der Ehemann mit weſentlicher Wohnung zu folgen ſchuldig, V. R. W. *I. C. a K. M. Maj. 1629.*
Et in caſu ſimili Prat. & Scabinis Pegav. M. Jan. A. 1630.

Q. 15. Peritia delinquentis vel inſigne aliquod ejuſdem artificium, quatenus mitiget pœnam?

62 DECIMA QUINTA cauſa minuendi pœnam eſt Peritia delinquentis, vel inſigne aliquod ejusdem Artificium. Propter quod etiam pœnam delicti ordinariam mitigandam eſſe, vulgo ſtatuunt *Dd.* Proſp. Farin. *in prax. crim. P. 3. q. 98. n. 134.* Jer. Setſer. *in diſp. de pœn. leg. temp. concl. 82. apud* Nic. Reuſner. *l. 2. dec. 16.* Henr. Bocer. *in tr. de furt. c. 1. n. 119.* Andr. Tiraqu. *de pœn. temp. cauſ. 50.* ubi valide invehit in Tibe-
63 rium Cæſarem, qui, teſte Plin. *l. 36. c. 26.* interimi juſſit illum artificem, qui etiamſi deliquiſſet, ob tam mirandum & inſigne artificium vita potius donari debuiſſet. Hipp. de Marſil. *in l. unius. §. cognitorum. n. 79. ff. de quæſt. & in pract. crim. §. opportune. n. 6.* Jac. Boulen. *in repet. l. capitalium. §. famoſos. in 35. lim. ff. de pœn.* Did. Covarr. *l. 2. variar. reſol. c. 9. n. 6.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 60. n. 22.* Ant. Gomez. *tom. 3. var. reſol. c. 13. n. 36.* Paris de Puteo *in tr. de Syndic. in verb. pœna. c. 1.* ubi Dynum dicentem refert, quod, cum quidam inſignis faber percuſſiſſet ſocium, propter quod debebat ei manus amputari, fuit ipſi mitigata pœna ratione ſui artificii.

Hujus cauſæ fundamentum ponitur in *l. ad be-* 64
ſtias. 31. ff. de pœn. dum ibi dicitur: *Ad beſtias damnatos favore populi Præſes dimittere non debet; ſed ſi ejus roboris vel artificii ſint, ut digne populo Romano exhiberi poſſint, Principem conſulere debet.* Ex 65
quo tamen haud obſcure infertur, non niſi conſulto Principe ob artificium ac peritiam delinquentis, pœnam ipſi mitigandam eſſe. Veluti etiam *Dd.* hanc ſuam aſſertionem ad voluntatem Principis reſtringunt, ita ut judex inferior ex ſua ordinaria facultate, propter hominis peritiam, pœnam delinquentibus condonare, aut minuere non poſſit, niſi ſit loco Principis, aut Princeps conſentiat, Par. de Put. *d. c. 1. n. 1.* Andr. Tiraqu. *d. cauſ. 50. n. 1.* Proſp. Far. *d. q. 98. n. 136.* Bajard. *ad* Clar. *d. q. 60.*

Quam ſententiam ceu veriorem amplexi fuere Scabini in h. m. reſpondentes: So viel die in euer Frage, und des Gefangenen Freunde Schreiben, angezogene Urſachen anlanget, als nemlich, daß der Gefangene ein Kunſtreicher Meiſter ſeyn ſoll, ſtehet es bey der hohen Obrigkeit, ob ſie in Anſehung deſſen ihm Gnade erzeigen, und die Straffe des Stranges lindern wolle, ꝛc. *Præfecto in* Sittichenbach, *M. Nov. A. 1586.* 66

It. Da aber die geſtohlene Stücke die 5. *Soliden* nicht austragen thäten, würde er mit Staupen-Schlägen (woferne man ihm in Anſehung ſeiner Jugend, und ſeiner Verwandten gethanen Vorbitte, und daß er einen guten Schreiber giebet, und der Spaniſchen und Portugieſiſchen Sprache, ſo er zu *Liſabona* gelernet, mächtig, den Staupenſchlag nicht erlaſſen wolte) eurer Gerichte ewig verwieſen, V. R. W. *Senat. Hamburgenſi. M. Jun. A. 1614.* 67

QUÆSTIO CL.

An & quatenus Magiſtratus ex Poteſtate abſoluta, reis facinoris veniam dare poſſit?

SUMMARIA.

1. Plures adhuc cauſæ aliæ mitigationis pœnæ exiſtunt, n. 5.
2. Ut: Revelatio proditionis contra Principem.
3. Sociorum criminis manifeſtatio.
4. Spes emendationis.
6. Venia facinoroſis a magiſtratu conceſſa.
7. Hodie omnes pœnæ ſunt arbitrariæ.
8. Principes & Status Imperii reis veniam pœnæ indulgere poſſunt, n. 9. 18. 21.
10. Clementia Principum laudatur, n. 11. 12. 13.
14. Jus aggratiandi inter regalia refertur, n. 15.
16. Poteſtas condendi leges præcipuum eſt caput Majeſtatis, n. 17.
19. Status Imperii tenent hodie Regalia.
20. Jura territorialia & regalia hodie permiſcentur.
22. Status Imperii in ſuis territoriis idem poſſunt, quod Imperator in Imperio, n. 23.
24. Baronum autoritas in Imperio plus habet ponderis, quam alibi Principum & Ducum.
25. In Germania Principes ſunt omni laude digni.
26. Obſervantia Scab. Lipſ.
27. Principes non ſolum remittere, ſed & mitigare poſſunt pœnas.
28. Pœna mortis hodie de conſuetudine in fuſtigationem ſæpe mutatur.
29. In delictis lege divina prohibitis, ne quidem Summus Princeps pœnam mortis remittere poteſt, n. 30.
31. Veluti in crimine homicidii, reo venia dari nequit, n. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38.
39. Niſi ex cauſa juſta & ſufficiente, n. 40.
41. Aſyla Judæorum quibus patrocinabantur?
42. Obſervantia Scab. Lipſ. n. 43.
44. Princeps non facile, nec ſemper veniam largiri debet, n. 45. 46. 47.
48. Sententia Scab. Lipſ.
49. Magiſtratus inferiores, merum licet habentes Imperium, pœnas tamen mortis reis remittere nequeunt, n. 51. 52. 53. 54. 55.
56. Sicuti nec commutare in pœnam civ. n. 57.
58. Quin nec magiſtratus inferiores, merum habentes Imperium, ſupplicium atrocius in mitiorem pœnam mortis convertere poſſunt, n. 59. 60.
61. Quod nec aliter ſe habet in foro Sax. n. 62. 63.
64. Sententia Scab. Lipſ. n. 65. 66. 67. 68.
69. Niſi juſta ſubſit cauſa, n. 70.
71. Cujus dijudicatio Scabinis Elect. reſervatur.
72. Sententia Scab. Lipſ. n. 73. 74.
75. Magiſtratus tamen inferiores, merum habentes imperium, fuſtigationem convertere poſſunt in pœnam civilem.
76. Etiam irrequiſita Scabinorum ſententia.

Digitized by Google

77. Sententia Scab. Lipſ. n. 78.
79. Caveat magiſtratus, ne facile veniam concedat.
80. Sententia Scab. Lipſ.
81. Hoc caſu fuſtigatio in relegationem convertenda eſt, n. 82.
83. Sententia Scab. Lipſ. n. 84.
85. Magiſtratus inferior pœnas quoque civiles remittere, aut mitigare poteſt, n. 86. 100.
87. Sententia Scab. Lipſ. n. 88. 89. 90.
91. In crimine tamen adulterii, a conjuge remiſſi, relegatio in mulctam pecuniariam converti nequit, n. 92. 93. 94.
95. Sententia Scab. Lipſ. n. 96.
97. Niſi juſta ſubſit cauſa.
98. Sententia Scab. Lipſ. n. 99.
101. Concluſio hujus operis, annexa admonitione Autoris, n. 102.

1 VIdimus in quæſtionibus præcedentibus cauſas
aliquot minuendarum pœnarum, præter quas
plures adhuc alias exiſtere, quæ ad mitigationem
pœnæ ſufficere queant, dubitandum prorſus non
eſt. Neque enim omnes factorum & criminum
qualitates certis legibus definire licet, ſed accurato
judicio ſingulæ quæque circumſtantiæ rerum,
perſonarum, temporum perpendendæ, & ex iisdem
pro arbitrio judicis pœna remittenda ac mitiganda
eſt, *l. etſi ſeverior. 3. C. ex quib. cauſ. inf.
irroget.* ubi Gloſſ. Bart. & Dd. *in l. hodie. ff. de pœn.*
Andr. Tiraquell. *in præf. tract. de pœn. temp. n. 16.*
Virg. Pingitz. *qu. Sax. 7. n. 10.* Inter quas cau-
2 ſas etiam referri poteſt Revelatio tractatus &
proditionis contra Principem, ob quam
quis merito veniam meretur, Bald. *in l. 2. §. poſt.
de orig. jur.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th.*
3 *4. lit. P.* item ſociorum criminis Manifeſtatio,
cujus nomine promiſſio impunitatis, reo
facta, ſervanda eſt, Petr. Heig. *P. 2. qu. 32. n. 34.*
4 *& ſeqq.* Spes emendationis, *c. convenientibus.
1. qu. 7. c. fin. X. de divort.* Haſce, eisque ſimiles
5 cauſas plurimas mitigandi pœnam referunt Andr.
Tiraquell. in ſæpe alleg. *tr. de pœn. temp.* Proſp.
Far. *P. 3. oper. crim. quæſt. 90. & aliquot ſeqq.* Jer.
Setſer. *in diſp. de pœn. leg. temp.* apud Nic. Reuſn.
lib. 2. deciſ. 16. ad quos benevolum lectorem remitto.

6 Unicam adhuc ſolummodo cauſam tractare,
eaque finem huic operi imponere lubet: *num ſc.
magiſtratus ex poteſtate abſoluta, ſeu plenaria, reis
facinoroſis veniam dare, eosque a pœna abſolvere
queat?* Hanc etenim poteſtatem, criminis nempe
admiſſi gratiam faciendi, & noxæ eximendi,
quandoque etiam inferiores magiſtratus ſibi ſumſiſſe
& uſurpaſſe videmus, Guid. Pap. *dec. 233. &
468.* Qui hoc colore ſe tueri conantur, quod,
quibus conceſſum eſt judicandi arbitrium, iidem
& pœnas a lege indictas moderare & tollere in-
7 terdum poſſint: maxime cum hodie omnes pœnæ
arbitrariæ factæ ſint & extraordinariæ, *l. hodie.
13. ff. de pœn. l. 1. §. 1. ff. ad SCtum Turpillian. §. in
ſumma. Inſt. de injur.* Quamvis rectius alii hoc
jus ſolum Principibus ac Magiſtratibus ſuperioribus
competere aſſerant. Quare pro enodatione
hujus dubii exactiori, magiſtratus ab invicem diſtinguere,
ac duplicem regulam ponere placet.

Q. 1. An Principes aliique ſtatus imperii & Magiſtratus ſuperiores, quibus Regalia competunt, ex poteſtate abſoluta, reis, pœnæ veniam indulgere queant?

8 Quarum prima Magiſtratus ſuperiores concernit,
eaque eſt: quod Magiſtratus illi, quibus
Regalia ac jura territorialia competunt, ut ſunt
Principes, Comites, Civitates, aliique ſtatus
imperii, ex abſoluta poteſtate criminis admiſſi
gratiam facere, reisque pœnæ veniam indulgere queant.

9 Nihil enim verius eſt, neque juſtius, (inquit
Petr. Heig. *P. 2. quæſt. 22. n. 6.*) quam pœnæ remiſſionem
ſoli Principi ſupremo competere, qui
hoc jus aggratiandi propterea ſibi reſervavit, ut
benignitatis & clementiæ laudem conſequeretur,
ſubditorumque amorem ſibi conciliaret, ac populi
invidiam, quæ alias nimia aſperitate contrahitur,
a ſe derivaret. Neque enim Princeps illuſtriorem
gloriam unquam referre poteſt, quam ex
clementia, Antimach. *l. 3. pag. 600. & 657.* Quæ 10
parentes populi fecit Auguſtum & Ludovicum
XII. Regem Galliæ, Liberatorem populi appellari
fecit Herculem & Titum Flaminium; Antonium
Pii, Trajanum Boni, Ariſtidem Juſti, & Salomonem
Pacifici cognomine ornavit. Et ſola Deos
æquat clementia nobis, juxta illud Claudiani
Theodoſii, Reinh. Lorich. *lib. de inſt. Reg. tit. de
clem.* Richter. *axiom. pol. 132.* quum econtra crudelitas
invidiam, & odium ſubditorum irreconciliabile
pariat, exitiumque non raro afferat, ut
rectiſſime dixerit Ovidius:

Dextera præcipue capit indulgentia mentes,
Aſperitas odium ſævaque bella movet.
Odimus accipitrem, qui ſemper vivit in armis;
Et pavidum ſolitos in pecus ire lupos.
Sit piger ad pœnas Princeps, ad præmia velox:
Et doleat, quoties cogitur eſſe ferox.

Cum quo Seneca convenit *1. de clement. 18. & 19.* 11
Quemadmodum, inquit, *Domini crudeles tota civitate
commonſtrantur, inviſique & deteſtabiles ſunt:
ita Regum & injuria latius patet, & infamia atque
odium ſeculis traditur. Quanto autem non naſci melius
fuit, quam numerari inter publico malo natos?
Excogitare nemo quicquam poterit, quod magis decorum
regenti ſit, quam clementia, quocunque modo
is & quocunque jure præpoſitus cæteris ſit.* Hactenus
Seneca. Hinc & jam olim uſurpatum fuit, ut 12
etiam ſolo interventu Principis, dum ſupplicium
ſumitur, damnatus eximatur & reſtituatur. Et
amplius judicatum, non convenire Regibus &
ſummis Principibus, ut damnatorum ſuppliciis
interſint, vitioque iis datum qui ſpectatores tam
triſtis rei eſſe non horruerunt, ut refert ex Ærod.
& Hier. Cagnol. Petr. Heig. *P. 2. quæſt. 22. n. 9.*
Et Plato Principes propterea ſacros, & quaſi ſacerdotes
æſtimat, ne iis judiciis interſint, in quibus
de cæde, exilio, aut carcere aliquid definitur. Unde
& obſervatum ſub Auguſto, ne ſupplicium de
quoquam ſumeretur, quoties is urbem introiret,
teſte Sueton. *in Auguſto. c. 57.* Quamvis adhuc alii 13
quoque fines hujus gratiæ dari poſſint; veluti
quando Princeps multitudini & rebellibus, rebus
reipublicæ deſperatis exiſtentibus, parcit, aut privatas
offenſiones remittit ad continendum vulgus
in officio, Richter. *axiom. pol. 46.* & ad obtinendam
ac conſervandam tranquillitatem publicam,
adeoque reipublicæ ſtatum ſalvum retinendum,
Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. quæſt. 6. n. 42.*
vel etiam ad conſervandum & confirmandum ſtatutum,
aut morem populi vel reipubl. Tib. Decian.
in tr. crim. lib. 3. c. 35. n. 3. Petr. Theod. *in
colleg. crim. diſp. 10. th. 7. lit. B.*

Soli

Digitized by Google

14 Soli ergo dum Principi jus aggratiandi, reisque pœnæ veniam indulgendi competit, rectiſſime inter Regalia ſeu jura Majeſtatis hoc refertur, juxta veriorem ac communiorem tam politicorum, quam JCtorum ſententiam, Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. tit. 1. quæſt. 6. n. 2.* per *l. relegati. 4. & l. ad beſtias. 31. §. ex provincia. ff. de pœn. l. 2. C. de bon. damnat.* Ant. Peregrin. *de privil. fiſci, lib. 5. tit. 2. n. 1. & ſeqq.* Ant. Teſſaur. *dec. 21. in pr.* Petr. Heig. *d. P. 2. quæſt. 22. n. 6.* Chriſtoph. Beſold. *claſſ. 1. diſp. pol. 3. th. 14.* Joh. Bodin. *lib. 1. de rep. c. 10.*

15 *n. 164.* Petr. Theod. *d. diſp. 10. th. 7. lit. B.* Neque aliter antiquitatem judicaſſe, dicit Heig. *d. quæſt. 22. n. 7.* In hoc etenim jure vis ſummæ poteſtatis maxime enitefcit, quæ non parum legibus delicta certo ſupplicio punientibus derogat, ut mirum

16 haud ſit, eum ſolum legibus contravenire poſſe, qui eas dem promulgavit, hancque poteſtatem, contraveniendi ſcilicet legibus, non minus inter jura Majeſtatis referri, ac facultatem condendi leges, de qua dubium non eſt, quin egregium quoddam ſit Regale ac præcipuum caput Majeſtatis, Joh. Bodin. *lib. 1. de repub. c. 10.* Chriſtoph. Beſold. *claſſ. 1. diſp. pol. 3. th. 5.* Henning. Arnis. *de jur. Maj. lib. 2. c. 3. n. 1.* Bornit. *de Maj. c. 16.* Joh. Camman. *diſp. 4. th. 1. & 15.* Mart. *lib. 1. de juriſdict. c. 37.* Quamvis hodie poteſtas illa centro & ſpatio quodam ſit circumſcripta, Jo. Cluten. *in ſyllog. rer. quotid. concl. 21. lit. B.* Matth. Stephan. *de juriſdict. lib. 2. P. 1. c. 1. memb. 2.* Ant. Coler. *de*

17 *jur. Imp. Germ. ſect. 18.* Quin & princeps veniam reo indulgendo, privilegium quaſi dat ipſi contra leges communes, quod etiam Majeſtatis ſignum quoddam ac Regale perhibetur, Joh. Bodin. *lib. 1. de republ. c. 10.*

18 Hæcque remiſſio venialis in tantum ad ſuperiorem ſpectat, ut Carolus V. Imp. licet Mediolanenſi Senatui poteſtatem conceſſerit fere Regiam, delictorum tamen veniam largiri, aut literas ſalvi conductus criminum reis dare, exceperit ſingulatim, Joh. Bodin. *l. 1. de republ. c. 8. & 10.* Idque nec Regis matri concedi poſſe ſine Majeſtatis detrimento, Curia judicavit Lutetiana, Bodin. *d. l.* Quo etiam Tiberius Imp. reſpexit, qui aſyla ſuſtulit, ut gratia ſervatorum ſolis Principibus accepta referretur, Tacit. *3. Annal.*

19 Cumque hodie non ſolus Imperator, ſed & Principes inferiores, Duces, Comites, Barones & Civitates Imperiales, ceu Status Imperii, Regalia teneant, uti expeditum eſt Regner. Sixtin. *de Regal. l. 2. c. 4.* Jo. Cluten. *in ſyllog. rer. quotid. concl. 27.* Chriſtoph. Beſold. *de juriſdict. Imper. Rom. qu. 17.* Joh. Dauth. *in miſcell. quæſt. jur. publ. quæſt. 1.* Rutger. Rulan. *de commiſſ. lib. 5. c. 4. n. 41.* Henr. Bruning. *de var. univerſ. ſpec. concl. 19.* Caſp. Klock. *de contribut. concl. 10.* Matth. Stephan. *de juriſdict.*

20 *Imp. Rom. lib. 2. P. 1. c. 7. & P. 2. c. 1.* Joh. Georg. Becht. *de ſalv. conduct. th. 161.* Domin. Arum. *ad aur. Bull. præf. p. 19.* Tob. Pauermeiſt. *de juriſdict. Imp. Roman. lib. 2. c. fin.* eo namque res devenit, ut illi, qui habent jura Superioritatis, plerumque etiam Regaliorum ſint domini, & ex uſu hodierno Germaniæ eadem permiſceantur, Matth. Ste-

21 phan. *de juriſdict. lib. 2. P. 1. c. 2. n. 202.* Sequitur inde, iiſdem quoque jus remittendi pœnas jure territoriali competere; ac proinde eos non minus, ac ipſum Imperatorem, reis veniam pœnæ largiri poſſe, Petr. Theodor. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 7. lit. B.* Jac. Menoch. *de arbitr. judic. quæſt. qu. 1.* Bodin. *lib. 1. de Republ. c. 10. n. 164. & ſeqq.*

Nec immerito, quum Status Imperii in ſuis territoriis repræſentare, idemque poſſe dicantur, quod Imperator in Imperio, Andr. Gail. *de pac. publ. l. 1. c. 6. n. 10.* Matth. Weſenb. *vol. 1. conſ. 27. n. 29.* Joh. Borch. *ad c. 11. quæ ſint Regalia. n. 60.* Thom. Michaël. *de juriſdict. concl. 45.* Ludolph. Schrader. *de feud. 2. P. 9. p. princip. ſect. 10. n. 36. & P. 10. ſect. 1. n. 33.* Bornit. *de Maj. c. 14.* Rutg. Ruland. *de commiſſ. lib. 5. c. 4.* Keckerm. *1. Pol. c. 32. in fin.* Waremund. ab Ehrenberg. *de ſubſid. regn. c. 15. n. 15.* Pruckm. *in §. ſoluta poteſtas. c. 4. membr. 3. effect. 10. n. 22.* Rittershuſ. *1. P. feud. 5. quæſt. 15.* Vent. de Valent. *in partb. litigioſ. l. 1. c. 2. n. 6.* Quamvis 22

non ignorem, hanc *Dd.* aſſertionem certo modo reſtringi a Roſenth. *in ſynopſ. feudal. c. 5. concl. 13. n. 4. & ſeqq.* Nic. Betſio *de pact. famil. illuſtr. p. 433.* Chriſtoph. Beſold. *diſp. pol. 9. de ſtatu reipubl. ſubalterno. claſſ. 1. th. 3. 6. & 7.* Hocque eſt, quod 23

Baronum quorundam potentia & autoritas in Imperio plus habeat ponderis, quam alibi Principum & Ducum, ut inquit Franciſc. Carol. *Dux Saxon. in Orat. pro Germ. apud* Frider. Achil. *in conſult. de princip. inter Prov. Europ.* Siquidem iiſdem juribus ac Regalibus in ſuis territoriis utuntur, quæ Imperator in Imperio tenet, quæque alibi Ducibus & Principibus vix competunt. Quo 24

& reſpicit illud Guilielmi Bruſſii *in conſ. de bello adverſus Turcam feliciter gerendo:* ſe, ut in Italia palatia, & antiquitatum monumenta, in Gallia milites, in Hiſpania præſules, in Anglia agricolas, in Polonia nobiles, ita in Germania Principes omni laude & admiratione dignos inveniſſe, Bernh. Zieriz. *de princ. inter ipſos dignit. prærog.* 25

Et ſi regula hac præjudiciis Elect. Sax. Scabinorum confirmanda eſſet, quin fere infinita, quibus ſuperiori Magiſtratui facultas remiſſionis commiſſa fuerit, afferri poſſent, nullus dubitabit, qui ſententias Scabinorum in hoc opere paſſim adductas inſpexerit, in quibus haud raro hæc verba habentur: woferne der Churfürſt zu Sachſen und Burggraf zu Magdeburg, unſer gnädigſter Herr, vel, die hohe Obrigkeit oder Landesfürſtl. Obrigkeit des Orts dem Gefangenen nicht Gnade erzeigen wolte, *rc.* *Nec enim dubitavere unquam Scabini, Magiſtratum ſuperiorem, cui jura territorialia competunt, reis gratiam facere, & pro lubitu pœnam vel mitigare, vel etiam in totum remittere poſſe, prout hoc tota die practicatur.* 26

Quod multo magis procedit, ſi Magiſtratus ſuperior non prorſus pœnam delinquenti remittere, ſed etiam in mitiorem pœnam mortis, aliamve corporis afflictivam, aut etiam pecuniariam mulctam commutare velit: pro rotæ aut ignis ſupplicio indicendo gladii pœnam, fuſtigationem, aut relegationem; id quod abſque dubio faciliori negotio facere poterit, quum pœnam facilius mitigare, quam in totum remittere liceat. Hoc 27

enim extra dubium hodie eſt, pœnam mortis de conſuetudine ſæpe mutari in aliam pœnam corporalem, etſi omnes *Dd.* contrarium ſentiant, Dan. Moller *lib. 3. ſemeſtr. c. 20.* ubi dicit: In Scabinatu ultra hominum memoriam id obſervatum fuiſſe, adeoque ſuo tempore plurimos, præſertim fures, fuſtigatos, & in exilium miſſos fuiſſe, quibus pœna ordinaria laquei ex certis cauſis in ſententia fuerat remiſſa. *Quod etiamnum hodie in Scabinatu tota die practicatur.* De qua conſuetudine teſtatur etiam Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. qu. 85. in fin.* 28

Digitized by Google

29 Notabiliter tamen limitanda eſt *primo regula hac*, in delictis lege Divina ſevere prohibitis; veluti eſt homicidium, adulterium, blaſphemia, ſortilegium, ſodomia. Quia enim horum criminum reos jus divinum morte punire jubet, ne quidem ſummus Princeps aut Magiſtratus quivis ſuperior, hoc caſu mortis ſupplicium abſque cauſa ſufficiente remittere poteſt, Petr. Heig. *P. 2. qu. 24. n. 30. & ſeqq.* Petr. Theod. *in colleg. crim. diſp. 10. th. 7. lit. B.* Hænon. *diſp. pol. 9. th. 13* Chriſtoph.
30 Beſold. *diſp. pol. 3. claſſ. 1. th. 14.* ubi dicit: quemadmodum Majeſtatica poteſtas criminalem ob politicas duntaxat rationes introductam pœnam facilius condonare poteſt; ita a nemine remitti poſſunt eæ pœnæ, quæ ad auctoritatem decalogi tuendam a Deo ipſo ſunt ſancitæ, Henr. Eckard. *in tr. de ord. eccleſiaſt. & pol. P. 3. c. 2. qu. 3.*

Q. 2. Num Princeps pœnam homicidii lege divina ſancitam reo delinquenti remittere poſſit?

31 Ac ut in ſpecie de crimine homicidii (qui caſus frequentius forſan accidit) dicamus, omni certo tempore tam divini, quam humani juris *Interpp.* Principum quorundam conſuetudo, qua in doloſo, etiam deliberato & conſulto homicidio, reis veniam & pœnæ remiſſionem indulſerunt, ſummopere diſplicuit, aſſerentibus ſimpliciter, ne quidem Imperatori permiſſum, manifeſtum & doloſum homicidam a ſupplicio mortis liberare.
32 Thom. de Aquin. *22. qu. 67. art. 4. & 12. quæſt. 10.* Petr. Martyr. *locor. comm. claſſ. 4. loc. 14. n. 2. & multis ſeqq.* Danæus *in ethic. Chriſtian. lib. 2. c. 13.* Did. Covarr. *lib. 1. reſol. c. ult. n. 8.* Proſp. Farin. *in prax. crim. lib. 1. quæſt. 6. n. 15. & ſeqq.* Fer. Vaſquius *lib. 1. illuſtr. controv. c. 27. n. 2.* Petr. Heig. *P. 2. qu. 24. n. 42.* Joh. Bodin. *de republ. lib. 1. c. ult. pag. 217.* Ægid. Boſſ. *in pract. tit. de remed. ex ſola clement. Princip. n. 42.*

33 *Primo* namque indubitati juris eſt, inferiorem haud poſſe abrogare legem ſuperioris. Quanto inferior ergo Princeps, etiam ſummus in orbe terrarum, eſt ipſo DEO OPT. MAX. homicidas ultimo ſupplicio afficere jubente; tanto minus hic mandato divino contravenire poteſt. Quin & nominatim hæc miſericordiæ ſpecies improba-
34 tur *Deut. 13. v. 8. Hebr. 10. v. 28.* Et in cæde hominis cumprimis prohibetur, ne pretium ullum ab homicida ob vitam accipiatur, *Exod. 21. v. 12. Num. 35. v. 31.* ubi unica expiationis forma ponitur, videlicet ſanguis ejus, qui ſanguinem fudit; quæ & prima ac antiquiſſima de vindicanda interfecti nece lex a DEO OPT. MAX. promulgata fuit, *Geneſ. 9. v. 5. 6.* Cujus rationem ibi poſitam declarat Philo Judæus *l. de ſpecial. leg. Moyſ.* dicens: homicidam inſignem ſacrilegum eſſe, ſublata videlicet e mundo re precioſiſſima & ſacratiſſima; quod nil ſit Deo tam ſimile, quam hoc ſignum pulcherrimum, expreſſum e matrice pulcherrima, ad exemplar ideæ rationalis effectum, referente Petr. Heig. *d. quæſt. 24. n. 35.* ubi porro addit: Draconis legem inde profectam, qui ſpecialiter ſanxit, ab homicidis pecuniam extorquere non licere, alioqui duplum damni dati luendum eſſe.

35 *Secundo*, regula quoque juſtitiæ eſt: ſuum cuique tribuere, laudem nimirum, præmium & defenſionem innocentibus, pœnas vero nocentibus, *Rom. 13. v. 3. 4.* Hocque vult Propheta, quando judicii & juſtitiæ adminiſtrationem Magiſtratibus commendat, *Jer. 21. v. 12. & 22. v. 3.* Henr. Eckard. *d. c. 2. qu. 3.* Quare Princeps ab hac regula recedere, & homicidæ gratiam facere nequit; niſi cum Achabo, regem Benhadad morte dignum, & in ipſius poteſtatem redactum non occidente, terribilem prophetæ vocem audire malit: *Quoniam virum morte dignum dimiſiſti, erit anima tua pro anima ejus, & populus tuus pro populo ejus, 3. Reg. 20. in fin.* vel niſi cum rege Saulo contra Dei mandatum erga Amalekitorum regem Agag intempeſtivam clementiam exercente, a divina Majeſtate rejici, *1. Sam. 15. v. 11.* aut cum Davide, filio fratricidæ parcente, multa probra & contumelias devorare ac regno periclitari malit, *2. Sam. 13. & ſeqq.*

Tertio, vel etiam propterea in crimine homicidii Princeps veniam reo largiri non poteſt, ne, 36
hac gratiæ facilitate & impunitate reis conceſſa, & his ipſis, & aliis, ob ſpem conſimilis veniæ, materia præbeatur delinquendi, neve illud morionis, quod cuidam ex regibus Galliæ reſpondit, Princeps audire cogatur. Quum enim Rex de quodam conquereretur, qui homicidii veniam petebat, & diceret; atqui jam tertium homicidium eſt. Quid ais, inquit, Domine? imo primum duntaxat homicidium perpetravit, tu ſecundum & tertium. Nam ſi primi veniam illi non dediſſes, unicum illud commiſiſſet, Philip. Camerar. *1. hor. ſucciſ. c. ult. p. 518.* Sic nempe uni veniam concedens cum hunc ipſum, tum alios perdit infinitos; rigidat malos, non emollit, benignitas, nec pravos homines lenitas inflectit, Chriſtoph. Beſold. *d. diſp. pol. 3. th. 14.*

Quarto accedit, quod metuendum ſit, ne, 37
hac impunitate ſontibus conceſſa, graves populi de neglectu juſtitiæ querelas Princeps in ſe exſuſcitet, & tandem impotentes hominum animos adverſus ſe propriamque ſalutem, ad vindictam commoveat, ceu multos Principes eam ob cauſam de medio ſublatos eſſe, teſtantur complura exempla, paſſim in hiſtoriis obvia, Caſtellan. *4. de off. reg. 15.*

Sufficere hæc poſſunt, opinor, ad probandam 38
hancce limitationem, quibus non obſtat favor ſanctorum locorum, quibus, ſi ad ea delinquentes ſe recepiſſent, etiam homines ſancti hanc reverentiam quandam exhibuerunt, ut iis jus aſyli ſalvum, reosque inviolatos eſſe voluerint. Veluti Concilio Toletano *5. can. 8.* poteſtas illa remittendi pœnas facinoroſis, a Patribus Concilii Principibus permittitur; aſylorum quoque jus ex lege Moſaica manans ab ipſis ethnicis religioſe habitum, & in eccleſia Novi Teſtamenti a Conciliis & Patribus ſimiliter retentum fuit, *Exod. 21. v. 13. Deut. 19. v. 2. & ſeqq. 2. Macchab. 3. v. 3. & c. 4. v. 33. & ſeqq. Joſ. 20. v. 1.* Auguſtin. *l. 1. de civit. Dei. c. 4. c. definivit. c. id conſtituimus. c. miror. c. reum. 17. quæſt. 4. tot. tit. C. de his, qui ad eccleſ. confug.* Ad 39
hæc enim reſponderi poteſt, ſolitos fuiſſe Principes criminoſis veniam tribuere non indiſtincte, ſed his tantum, qui imprudens ſeu inconſultum homicidium perpetrarunt, aut quibus ex juſta aliqua cauſa pœna legis ordinaria minuenda videbatur. Sine conſideratione vero juſtæ cauſæ ve-

Digitized by Google

niam paſſim ex abſoluta poteſtate tribui omnino, neque poſſe, neque debere, & ſi diverſum quidam factitarint, non, quid factum ſit, ſed quid fieri debuerit, videndum, *arg. l. ſed licet. 12. ff. de off. præſid.*
40 Petr. Heig. *d. qu. 24. n. 48.* Et convenit etiam inter Canoniſtas, poſſe nimirum Principem abſque animæ periculo remittere criminis pœnam, quæ in ſatisfactionem reipublicæ a legibus prodita fuit; modo juſta cauſa ſubſit, nec reipublicæ nec privato injuria inferatur per ejusmodi remiſſionem: imo fieri poſſe, ut hoc modo homicidium pœna pecuniaria puniatur, Did. Covarr. *lib. 1. reſolut. c. ult. n. 8. & lib. 2. c. 9. n. 2.* ubi addit: hoc non in homicidio doloſo, ſed caſuali obtinere. Quo & referenda ſunt aſyla Judæorum, quæ non homicidis voluntariis, ſed imprudentibus patro-
41 cinabantur: nam doloſi homicidæ & facinoroſi poterant etiam abſtrahi ab ara & occidi, ex ipſius divinæ legis præſcripto, & Regis Salomonis, & Jojadæ Pontificis exemplo, *Exod. 21. v. 14. Deut. 19. v. 11. & ſeqq. 3. Reg. 2. v. 28. & 31. 4. Reg. 11. v. 15. & ſeqq.*

42 *Veluti etiam Domini Scabini reſpond. judici Præfecturæ in* Lobenſtein: So wird bemeldter von Adel wegen ſolcher an gedachtem armen Manne begangener Entleibung, hinwieder mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode billig geſtrafft, und möchte ihm auch ſolche Straffe auf die beſchehene Vorbitt allein, ohne andere erhebliche und gnugſame Urſache, von der hohen Obrigkeit zu Recht nicht erlaſſen werden, V. R. W. *M. Febr. A. 1598.*

43 *Ac licet Magiſtratum ſuperiorum ſalva conſcientia huic ſententiæ contravenire non poſſe, haud dubitaverint Scabini, ſuper hoc ipſo tamen interrogati deciſionem hujus quæſtionis Theologis reliquerunt, ita reſpondentes:* Dieweil die Frage: Ob der Herr Reuß, unter deſſen Gerichten ſich die That begeben, ohne andere erhebliche Urſache auf des Thäters und ſeines Weibes Freunde, auch vornehmer Grafen und Herren Vorbitt allein, dem Thäter mit guten Gewiſſen aus Gnaden das Leben ſchencken, und ſolches gegen GOTT verantworten könne? als Gewiſſens-Sachen für die Geiſtlichen und *Theologen* gehöret: So haben wir darauf zu erkennen Bedencken. *Adjecta Schedula prioris ſententiæ. Eod. M. & A.*

Q. 3. Quando Princeps veniam reis dare debeat?

44 *Secundo limitanda eſt hæc regula:* ut non ſemper ac indifferenter cuique reo Princeps Magiſtratusve ſuperior veniam dare debeat. Quamvis enim, ut dictum, in criminibus, pro quibus certa aliqua pœna lege divina ſtatuta non eſt, magiſtratui reo veniam largiri liceat, caveat tamen is ſibi, ne hac poteſtate abutatur, ac ſemper & indifferenter cuivis delinquenti gratiam faceret, ſibi perſuaderi patiatur; præſertim in crimine ſcandaloſo: ſed cogitet ſemper magiſtratus, quod non ſui juris ſit, ſed Dei miniſter, *Rom. 13. v. 4.* nec ſuum, ſed Dei judicium exerceat, *2. Paralip. 19.*
45 *v. 6.* De jure ergo alieno, non de ſuo & proprio largiri videtur, ſi maleficis & nocentibus debitas pœnas condonat, Henr. Eckard. *d. ordin. eccleſ. & polit. P. 3. c. 2. qu. 3.* Et ſic culpa remiſſionis in ipſum Principem redundat, ut vere dixerit Philippus Macedo Harpalo intercedenti pro ſuo amico: melius eſt, ut ipſe, qui deliquit, ignominiam ferat, quam ego, Plutarch. *in apophthegm.* Et memoria dignum eſt Biantis dictum, qui damnaturus quempiam ad mortem, lachrymatus eſt, hominis merito deplorans fortunam; verum, cum quidam dixiſſet: quid eſt, quod defleas, cum in tuo arbitrio ſit hominem condemnare, aut liberare? reſpondit Bias: neceſſarium quidem eſſe naturæ condolere, a lege autem & juſtitiæ diſcedere regula, magis periculoſum videri, ut refert ex Stobæi *Serm. 44.* Chriſtoph. Beſold. *diſp. pol. 3. claſſ. 1. th. 14.*

Ac nullis fere precibus remiſſio pœnæ extorqueri poterit a Principe, qui ſibi perſuaſum habet, 46
obſervatorem atque cuſtodem juſtitiæ ac legum ſe conſtitutum eſſe, nec alia ratione factum a Deo Magiſtratum, quam ut bonos præmiis invitet, malos vero pœnis coërceat, gloſſ. *in c. omnes. 4. de major. & obedient.* Ant. Roſell. *in tract. de poteſt. Imp. §. quod ſi Chriſtus. n. 1.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. l. 2. caſ. 377. n. 19.* Chaſſan. *in conſuetud. Burgund. rubr. pour le bien & l'utilité n. 1.* Unde *l'auteur d'utile & ſalutaire advis au Roy pour bien regner, pag. 19.* Regem ita alloquitur: *particulierement,* inquit, *tu reſpondras un jour devant Dieu des malheurs cauſez par l'impunité des crimes enormes, ſi tu te laiſſe perſuader de donner des abolitions injuſtes, ſoubs le voile & le prætexte d'une clemence, qui ſe trouvera touſjours par l'evenement cruelle & ſanglante &c.* Adeoque laude dignus Henricus IV. Rex 47
Galliarum, qui rogatus, ut pœnam alicui condonaret, reſpondit: *je ne veux pas pour l'amour de vous, charger ſur moy ce malheureux crime, dont il me faudroit un jour rendre compte devant Dieu.* & poſtea ad deputatos Parlamenti ſe converſus dixit: *Faites juſtice. Auteur d'utile & ſalutaire advis au Roy. pag. 20.*

Hinc quum in Ducatu Altenburg. cum fratris ſui vidua quis 48
inceſtum commiſerat, pœnam totaliter ne quidem a Principe abſque ſcandalo ipſi remitti poſſe, reſpondimus, ad requiſitionem DD. Cancellarii & Conſiliariorum Altenburg. in h. m. Ob nun wohl bey hochgedachtem unſerm gnädigen Fürſten und Herrn, das Weib bishero unterſchiedlich angeſucht, daß ſie bey ihren Gütern gelaſſen, und nebenſt ihren Kindern im Amt Altenburg verbleiben möchte, ꝛc. So mag doch dieſe anderweit geſuchte Lands-Sicherung durch *Diſpenſation* der Landes-Fürſtlichen Obrigkeit, vermittelſt der Rechte, nach Gelegenheit dieſes Falls, weil ſie ein überaus groſſes Aergerniß, auch den Unterthanen dergleichen und andere Miſſethaten zu verüben Urſach geben würde, nicht vergönnet werden, V. R. W. *M. Oct. A. 1620.*

Altera regula hæc eſt, inferiores magiſtra- 49
tus atque judices, non niſi merum imperium habentes, criminis admiſſi gratiam reis haud facere, nec pœnam iis remittere poſſunt.

Q. 4. An magiſtratus inferiores, merum habentes imperium, criminis admiſſi gratiam reis facere, iisque pœnam mortis remittere queant?

Hæc regula eos concernit magiſtratus, quibus merum ſolummodo imperium, & in foro Sax. ſuperior ac alta jurisdictio competit, die Ober- und Blut-Gerichte, abſque regalibus, quibus inveſtiti illi non ſunt a Principe; quales habentur nobiles in pagis, & magiſtratus oppidani in civitatibus municipalibus. Hosce ex ſuo arbitrio pœnas remit- 50
tere vel immutare non poſſe, apud *Interpp.* expeditum eſt, Proſp. Farin. *in prax. crim. l. 1. tit. 1. qu. 6. n. 2. 22. & ſeqq.* Petr. Heig. *P. 2. q. 22. n. 22.* Jac. de S. Georg. *de feud.* verb. *Princeps. n. 8.* Jac. Menoch, *de arbit. jud. qu. l. 1. q. 92.* Ægid. Boſſ. *in pract. tit. de citat. n. 39.* Chriſtoph. Beſold. *claſſ. 1. diſp. pol. 3. th. 14.* Ant. Faber. *in C. lib. tit. 24. def. 8.* Henr. Bocer. *in tr. de juriſdict. c. 5. n. 65. ſeqq.* Jul. Clar. *l. 5. ſent. §. ult. q. 60. verſ. pariter. & qu. 85. verſ. ulterius.*

Tum, quod jus aggratiandi, veniamque pœ- 51
næ reis indulgendi, inter Regalia referatur, ut dixi antea *n. 14.* Joh. Bodin. *l. 1. de republ. c. 10. n. 164.* Chriſtoph. Beſold. *d. diſp. 3. th. 14.* Heig. *d. q. 22.*

Digitized by Google

d. q. 22. n. 6. Atqui judices ac magiſtratus inferiores, quibus merum tantummodo Imperium competit, Regalia non habent, ſiquidem merum Imperium a Regalibus multum differt, uti omnibus notum eſt, nec hæc alii competunt, niſi qui Majeſtatem habet, Henning. Arniſ. *de jurib. Majeſt. major. c. 2. n. 1. & 2.* Regn. Sixtin. *de Regal. l. 1. c. 2. n. 3.* Thom. Michael. *de juriſdict. Imp. Rom. concl. 8.* Herman. Kirchner. *de republ. diſp. 2. th. 4.* aut peculiari quodam titulo ea acquiſivit. Sixtin. *l. 1. de Regal. c. 5. n. 2.* Bocer. *de Regal. c. 4.* Sequitur hinc ergo, quod nec magiſtratus inferiores Regalia haud habentes, veniam reis largiri, ac pœnam remittere queant.

52 *Tum*, quod magiſtratus & judices inferiores ſemel judicata minime mutare poſſint, *l. judex poſteaquam. 55. ff. de re judic.* eorumque ſententiæ corruptæ dicantur, quando legibus ſunt mitiores. Andr. Tiraquell. *in præf. tract. de pæn. temp. n. 21.* Beſold. *d. diſp. 3. th. 14.* Nam facti quæſtio in arbitrio quidem judicantis eſt, pœnæ autem perſecutio legis auctoritati reſervatur, *l. 1. Cod. ad SCtum. Turpill. l. 8. §. 2. C. ad L. Jul. de vi public.* Neque leviter intereſt reipublicæ, magiſtratuum judicia legibus eſſe adſtricta, neque iis, niſi ex ipſis legibus, interpretandi poteſtatem permitti: alioquin enim nunquam non judex æquitatem ſibi fingeret, ut leges impune violaret, Petr. Heig. *P. 2. q. 22. n. 16.* Hinc & Baldus *in l. 2. circa fin. C. de ſent. ex peric. recit.* *Sicut* inquit, *medicus debet mederi ſecundum canones artis; ita judex ſecundum leges, nec eum excuſat inanis conſcientia, quia injuriam facit legibus, quibus ſe meliorem vult videri.* §. *oportet. Nov. 82.*

53 Quare cum Franciſcus I. Galliæ Rex Andium Ducatu matri donato, eidem permiſiſſet jus venialium codicillorum, Senatus Regius tamdiu ſuſtinuit illius juris comprobationem, donec Princeps
54 conſuleretur, Heig. *d. l. n. 18.* Et refert Æg. Boſſ. *tit. de remed. n. 51.* cum quidem vaſallus crimino ſo veniam delicti contuliſſet, eundem nihilominus ob delictum ſuum in Mediolanenſi Ducatu ſuſpenſum fuiſſe, cum gratia collo annexa. Quin nec Duci Sabaudiæ licet quempiam ſupplicio eximere, niſi vicaria Romani Imperii poteſtate fungatur, quæ & nominatim venialium codicillorum facultatem complectitur, Cacheran. *deciſ. 101.* Chopp. *de doman.* Franc. *lib. 2. tit. 7. n. 11.*

55 *Tum*, quod pœnam remittere, ſit contra legem quid agere. Atqui ſolus Princeps ſupremus, vel qui ſupremi jura obtinet, legibus ſolutus eſt, *l. princeps. 31. ff. de legibus. l. digna vox. 4. C. eod.* Ergo ſolus Princeps, vel qui jura ſupremi Principis obtinet, non autem magiſtratus inferior, pœnas remittere, & gratias facere poteſt, Proſp. Farin. *d. q. 6. n. 2.*

56 *Hocque minus dubii habet in remiſſione totali*, quotidiana practica id comprobante. Sed *num magiſtratus inferior, cui merum tantummodo competit Imperium, pœnam mortis indictam pro lubitu in aliam quandam pœnam commutare poſſit, magis anceps eſſe videtur?* Sane & hoc expeditum eſt, quod magiſtratui ſupplicium mortis in pœnam mitiorem civilem relegationis, aut mul-
57 ctam pecuniariam convertere non liceat: Qua de re in terris Electoratus Saxon. clara extat Sanctio D. Auguſti Elect. Saxon. in *Ord. Prov. de A. 1555. ſub rubr.* Daß peinliche Sachen, dadurch das Leben verwircket, ohne unſere Bewilligung nicht bürglich gemacht werden ſollen, ꝛc. Sed, *an pœnam mortis ſe-* 58
veriorem, puta ignis, rotæ, ſuffocationis in aquis, ſuſpendii, in aliam ac mitiorem pœnam mortis commutare, ac reum ad rotæ, ignis, aliudve ſupplicium condemnatum, gladio feriri facere queat? de hoc ſæpius a Scabinis dubitatum ſcio.

Placuit tamen ipſis ſententia negativa, nimi- 59
rum nobiles aut magiſtratus oppidanos, absque ſpeciali venia & conceſſione ſuperioris Magiſtratus, reis gratiam facere, & pœnam mortis ſeveriorem mitigare, atque in gladii ſupplicium immutare non poſſe. Idque vel ſolum propterea, 60
quod mitigatio & alteratio pœnæ capitalis non minus ſit de Regalibus, ac ipſa pœnæ remiſſio totalis; ſiquidem per hanc alterationem & immutationem pœnarum, æque ac per remiſſionem, ab autoritate legis & juris ſanctione receditur, ac contra legem præſcriptam agitur; quod certe inferiori magiſtratui facere non licet, *leg. 1. §. calumniatoribus. in fin. ff. ad SCtum Turpill. l. ordine. 15. in princip. ff. ad municip. l. ſi operis. 14. C. de pæn. c. de cauſis. 4. §. fin. de offic. delegat. can. ſi quem pænituerit. §. notandum. 2. qu. 3.*

Q. 5. Num magiſtratus inferior merum habens Imperium, ſupplicium quoddam mortis in aliam & mitiorem mortis pœnam commutare poſſit?

Quare cum nobiles & magiſtratus oppidani Regalia non habeant, uti expeditum eſt; utique ex ſola vi & efficacia meri Imperii ſeu juriſdictionis altæ, vermöge der Ober-Gerichte, ſupplicium rotæ, ignis, ſuſpendii, &c. lege expreſſa determinatum, pro lubitu in mitiorem gladii pœnam haudquaquam convertere poſſunt. Petr. Heig. *P. 2. qu. 22.* Chriſtoph. Beſold. *claſſ. 1. diſp. pol. 3. th. 14.* Proſper. Farin. *in prax. cr. lib. 1. tit. 1. qu. 6. n. 2.* Jul. Clar. *in pract. §. ult. q. 60. n. 26.* Jac. Menoch. *de arbitr. jud. qu. lib. 1. qu. 96. n. 21.*

Quin & in foro Saxon. judici pœnam legibus 61
indictam in aliam commutare non licere, luculenter probat Gloſſ. Germ. *in art. 69. l. 1.* Landr. *n. 3.* in verb. Ich ſage dir auch, du Richter, legſt du einem überwundenen Mann einen andern Tod an, als den, welchen ihm das Recht giebt und zutheilet, ob er auch wohl darum bittet, ſo biſt du an ſeinem Blut, und an ſeiner Seele ſchuldig: An ſeinem Blut biſt du ſchuldig, darum, daß du ihn aus deinem ſelbſt eigenen Willen oder Rath tödteſt, und nicht durch das Urthel und Recht; als wenn ihm das Rad wäre zugetheilet worden, und du lieſſeſt ihm das Haupt abſchlagen, ob er wohl ſelbſt darum gebeten hätte: dann du haſt deſſen keine Gewalt, daß du GOttes Creatur tödten mögeſt nach deinem Sinn, ſondern das Recht, das GOtt gegeben hat, mag allein ſeine Creaturen tödten, und
du nicht, ꝛc. Idemque vult Gloſſa, ſuſpendii 62
pœnam in crimine furti, in aliam pœnam commutari prohibens *in art. 13. lib. 2.* Landr. in verb. Nun vernehmt, *in fin.* ibi: darum ſagt er, den Dieb ſoll man hencken, gleich ob er ſagen ſolte, bittet er gleich um einen andern Tod, man ſoll ihn ihm nicht wiederfahren laſſen.

Ac ne quis dubitet de obſervantia hujus 63
Gloſſæ,

Digitized by Google

Gloſſæ, illuſtriſſ. Elector. Saxon. D. Auguſtus facultatem pœnam mortis mitigandi, ac in aliud mortis ſupplicium convertendi, magiſtratibus merum imperium habentibus expreſſe adimit, in *Ord. Prov. de A. 1555. ſub tit.* **Daß peinliche Sachen dadurch das Leben verwircket**, ꝛc. in fine: **derohalben verordnen und wollen wir, daß nunmehro in unſern Landen, weder die, ſo Ober-Gerichte haben, noch die Part, ſolche Ubelthat, ohne unſere ausdrückliche Bewilligung oder Nachlaſſung, zu einiger Geld- oder anderer Straffe kommen laſſen ſollen**, ꝛc. quæ certe verba (**oder anderer Straffe**) generalia ſunt, adeoque iisdem ultimi ſupplicii commutatio, non habita ratione, an iſtud in aliam mortis, vel civilem aliquam pœnam convertatur, generaliter ac indifferenter prohibetur.

64 *Pronunciarunt juxta hanc ſententiam Scabini Abrah.* Metzſchen in Reichenbach & Frieſen, *hiſce formalibus*: Da nun der Gefangene auf ſeinem gethanen Bekänntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen würde; ſo möchte er ſolcher begangenen und bekannten Deuben halber, mit dem Strange vom Leben zum Tode geſtrafft werden; und ihr ſeyd ihm ohne *Conſens* und Bewilligung des Churfürſten zu Sachſen, und Burggrafen zu Magdeburg, unſers gnädigſten Herrns, auf ſeiner Freunde Vorbitte allein, dieſe Straffe in die Straffe des Schwerdts zu verwandeln, nicht befugt, V. R. W. *M. Dec. A. 1586.*

65 *It. Magdal. vidua Ge.* Blanckens: daß ihr dem gefangenen Balthaſar Leiſen die zuerkannte Straffe des Feuers, ohne der hohen Obrigkeit Vorwiſſen und Bewilligung zu lindern, und ihn mit dem Schwerdt richten zu laſſen nicht befugt ſeyd, V. R. W. *M. Maj. A. 1587.*

66 *Item: Henr. à* Bünau in Treben: Da nun der Gefangene auf ſeinem gethanen Bekänntniß vor Gerichte freywillig verharren, oder des ſonſten, wie recht, überwieſen würde; So möchte er wegen ſolcher an ſeinen leiblichen Eltern begangenen und bekannten bößlichen, vorſetzlichen Mordthat, ſamt einem Hunde, Hahn, Schlange und Katze, an ſtatt eines Affen, in einen Sack geſtecket, ins Waſſer geworffen, und erträncket, oder da die Gelegenheit des Waſſers des Orts nicht vorhanden, mit dem Rade vom Leben zum Tode gerichtet und geſtraffet werden. Und mag aus denen, von euch angeführten Urſachen, die zuerkannte Straffe, nemlich der Sack oder das Rad, weil die That an ihr ſelbſt greulich, und abſcheulich, auch andern zum Abſcheu und Exempel, damit ſie dergleichen Ubelthaten an ihren Eltern zu begehen, dadurch geſchrecket und abgehalten werden, in eine andere Todes-Straffe, als da iſt das Schwerdt, von euch nicht verwandelt, und er damit gerichtet werden, V. R. W. *M. Aug. A. 1614.*

67 *In ſimili caſu pariter fuit pronunciatum* gegen Quesnitz, an Rottfeldiſchen Gerichts-Verwalter: Und mag ſolche zuerkannte Straffe des Sacks, oder des Rades, bevoraus, weil dieſe Verbrechung eine *ex atrociſſimis Delictis* iſt, nicht gelindert, noch in eine andere Straffe *mutiret* und verwandelt werden, V. R. W. *M. Jan. A. 1616.*

68 *Et ad requiſitionem Joachimi* Boſens: Und mag obberührte zuerkannte Todes-Straffe des Sacks, oder des Rads, weil es einen Kinder-Mord betrifft, in eine andere Todes-Straffe, als da iſt das Schwerdt, von euch nicht verwandelt, noch verändert werden, V. R. W. *M. Jun. A. 1618.*

69 Hocque ita obtinet, ſi nulla, aut non probabilis aliqua cauſa mitigationis exiſtat. Quod ſi vero hæc appareat, quin ſeveriori pœna ultimi ſupplicii, qualis eſt rotæ, culei, ignis, &c. in mitiorem gladii pœnam a magiſtratu merum habente imperium converti queat, dubitandum non
eſt. Nam ex cauſa ſufficienti & probabili pro 70
ratione & modo ipſius delicti, ut & pro qualitate & conditione perſonæ delinquentis, quævis etiam pœna temperari ac mitigari poteſt, *l. ſi quis aliquid. 38. §. inſtrumenta. l. aut facta. 16. § ult. l. abſentem. 5. §. fin. & l. reſpiciendum. 11. §. delinquitur. ff. de pœn. l. auxilium. 37. ff. de minor. l. 1. §. ult. ff. ad L. Corn.*
de falſ. Cur ergo ultimi ſupplicii pœna ex cauſa 71
quadam urgente, in aliam ac mitiorem mortis pœnam commutari haud queat, non certe video. Attamen cum ad veram cauſæ dijudicationem, exacti judicii acumen requiratur, libero magiſtratus inferioris arbitrio neutiquam relinquendum eſt, an cauſam aliquam ad commutationem ejusmodi ſufficientem exiſtimaverit, ne forſan ex perverſa animi libidine temere leges contemnendi judici anſa & occaſio detur; Sed *Elect. Scabinorum* ſententia deſuper imploranda, eaque poſtea executioni mandanda eſt.

Secundum quæ Dn. Scabini reſpond. Prat. & Scabin. Chemnicenſ. Dieweil ihr darneben begehret berichtet zu ſeyn, ob ihr nicht befuget, die Straffe des Feuers, wann ſolche der Gefangenen zu Recht zuerkannt werden ſolte, zu lindern, und dieſelbe mit dem Schwerdt richten zu laſſen: So iſt euch, woferne ihr zu ſolcher Linderung, eine erhebliche Urſache und *Motiven*, ſo euch dahin bewegen thäte, hättet, davon ihr uns aber in euer Frage nichts meldet und berichtet, daſſelbige zu thun, unbenommen, V. R. W. *M. Nov. A. 1610.* 72

Item Sculteto in Entherm: Es iſt aber gleichwohl euerm Lehn- und Gerichts-Herrn, weil ihm die Ober-Gerichte des Orts zuſtändig, geſtalten Sachen nach, die Gefangene auf ihr flehentliches Bitten, mit itzo berührter Straffe des Sacks zu verſchonen, und ſie mit dem Schwerdt vom Leben zum Tode ſtraffen zu laſſen, unbenommen, V. R. W. *M. Nov. A. 1606.* 73

Et in caſu ſimili: iedoch iſt euch nach Gelegenheit dieſes Falls, ohne Nachtheil eurer Ober-Gerichte, die Gefangene mit dem Schwerdt zu ſtraffen, und hernacher aufs Rad legen zu laſſen, unbenommen, V. R. W. An *Joſ.* Alnpecken in Groß-Hartmannsdorff, *M. Oct. A. 1595.* 74

Ne tamen quis putet, regulam hancce ſemper 75
ac univerſaliter veram eſſe; reſtringi eam volo ad pœnas tantummodo ultimi ſupplicii. Unde ſequitur, *limitandam Primo eſſe Regulam hanc* in pœnis corporalibus, quæ corpus quidem affligunt, ſed mortem non afferunt. Exiſtimo enim, quod & magiſtratus inferior fuſtigationis pœnam remittere, ac in mitiorem pœnam commutare valeat; ſiquidem fuſtigatio æque, ac relegatio, aut mulcta pecuniaria, pœna arbitraria eſt, Bartol. *in l. quid ergo. 13. §. pœna gravior. verſ. quaro. ff. de his, qui notant. infam. & in l. hodie. 13. ff. de pœn.* ubi Matth. Weſenb. *in parat. n. 3.* Nic. Reuſner. *lib. 2. dec. 16. n. 5.* quo & reſpicit *Conſtit. Elect. 8. P. 4.* in verb. **daß er alſodann willkührlich, als mit Fauſt abhauen, Staupenſchlag, Verweiſung, Gefängniß, oder einer Geld-Buſſe möchte geſtraffet und**

Q. 6. Num magiſtratus merum habens imperium, fuſtigationem remittere, ac in mitiorem pœnam commutare poſſit?

Digitized by Google

und verurtheilet werden. Quæ verba etiam habentur in *Conſt. 32. 42. 43. 45. P. 4.* Atqui in pœnis arbitrariis, judicem harum alterutram eligere ac pro arbitrio vel graviorem, vel mitiorem, quam pro ratione circumſtantiarum & qualitate facti æqualem crimini exiſtimet, irrogare poſſe, indubitatum eſt, *l. Pomponius. 15. in fin. ff. de negot. geſt. l. 72. in fin. ff. de judic. l. jusjurandum. 34. §. non ſemper. ff. de jurejur. l. item apud. 15. §. quod ait prætor. in fin. ff. de injur. l. moris eſt. 9. §. iſta. l. perſpiciendum. 11. & l. aut facta. 16. ff. de pœn.* Nic. Reuſn. *l. 2. dec. 16. n. 8.*

76 Ac licet in terris Elect. Saxon. irrequiſito Scabinorum conſilio atque judicio, poteſtas eligendi ac decernendi pœnas magiſtratui inferiori adempta ſit, ut dixi ſupra *qu. 116. n. 25.* Attamen per id non omne prorſus arbitrium mitigationis ac commutationis pœnæ per ſententiam Scabinorum indictæ, ipſis ablatum videtur: idque tanto minus, quanto manifeſtioribus verbis prohibitio ad pœnas ſolummodo ultimi ſupplicii reſtringitur in *Ord. Prov. de A. 1555. ſub rubr.* **Daß peinliche Sachen, dadurch das Leben verwircket, ohne unſere Bewilligung nicht bürglich gemacht werden ſollen.** in verb. init. **Nachdem Wir auch berichtet, daß mehrmahls peinliche Sachen, dadurch das Leben verwircket, mit Geld-Straffen, und in andere Wege bürglich gemacht werden.** junct. verb. final. **Derohalben verordnen und wollen Wir, daß nunmehr in unſern Landen weder die, ſo Ober-Gerichte haben, noch die Part, ſolche Ubelthat ohne unſere ausdrückliche Bewilligung oder Nachlaſſung zu einiger Geld- oder ander Straffe kommen, noch ſonſt bürglich werden laſſen ſollen.** Ex quo ſequitur a contrario ſenſu, reliquas pœnas corporales, quibus vita non adimitur, ſed corpus ſolummodo affligitur, in pœnam mitiorem atque civilem, a magiſtratu etiam inferiori bene converti poſſe. Eſt enim argumentum a contrario ſenſu deſumptum in jure fortiſſimum, *l. 1. in pr.* ubi Dd. *ff. de offic. ejus, cui mand.* Felin. *in c. ſignificaſti. 18. n. 9. ext. de for. compet.* Nic. Everhard. *in top. leg. loc. a contr. ſenſu. in pr.*

77 *Quam ſententiam etiam ſequuntur Scabini in pronunciando. Veluti reſponderunt Actuario judicii* in Trebſen: So wird an der Bettel die Straffe des Staupen-Schlages und ewiger Landes-Verweiſung gebührlichen billig vollſtreckt. Es wolten denn die von der Schulenburg zu Trebſen, als die Gerichts-Herren, ſolche Straffe des Staupen-Schlages der Bettel erlaſſen, (welches ihnen ohne Nachtheil der Ober-Gerichte zu thun unbenommen,) auf ſolchen Fall würde die Bettel allein des Landes ewig verwieſen, V. R. W. *M. Octob. A. 1626.*

78 *It. Sculteto & Scabinis* in Kötzſcha: Iſt euer Erb- und Gerichts-Herr dem Gefangenen *A. M.* auf ſein und ſeines Vatern fleißiges Bitten, den ihm zuerkannten öffentlichen Staupen-Schlag zu erlaſſen, und nur die zuerkannte ewige Landes-Verweiſung an ihm zu vollſtrecken, bedacht. Da nun eurem Junckern dem von Kötſcha die Ober-Gerichte zuſtändig wären, ſo wäre ihm ſolches zu thun, und den öffentlichen Staupen-Schlag dem Gefangenen zu erlaſſen, unbenommen, V. R. W. *M. Oct. A. 1627.*

79 Circa remiſſionem tamen hujus pœnæ (1.) cavebit ſibi Magiſtratus, ne facile ad eam prorumpat, nec ſemper ac indiſtincte veniam largiatur. Etſi enim reum a pœna fuſtigationis liberare & abſolvere valeat, ut modo dictum fuit; attamen quia publicitus intereſt, crimina coërceri, eaque haudquaquam impunita remanere debent, *l. ita vulneratus. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil. l. licitatio. 9. §. quod illicite. ff. de public. & vectig.* non facile ſe ad indulgendum reis commoveri patiatur, priusquam cauſam probabilem mitigationis deprehenderit.

Eaque ratio eſt, quod, Magiſtratui ex juſta demum cauſa veniam pœnæ delinquentibus concedere licere, Scabini reſpond. So wird Hans Richter ſolches ſeines begangenen Diebſtals wegen, geſtalten Sachen nach, öffentlich zur Staupen geſchlagen, und des Landes darauf ewig billig verwieſen. Ihr woltet ihm denn, aus erheblichen Urſachen, und in Anſehung, daß er ſich hiebevor in ſeinen Dienſten wohl verhalten, und man dergleichen von ihm nicht gehöret, der Pfarrer auch, dem das Pferd geſtohlen worden, ſelbſten für ihn gebeten, Gnade erzeigen, welches euch, krafft der inhabenden Ober-Gerichte, zu thun unbenommen; Auf ſolchen Fall würde dem Gefangenen der Staupenſchlag erlaſſen, und er allein mit ewiger Landes-Verweiſung in Straffe genommen, V. R. W. *Ad conſultat. Henr. a* Schleinitz, *M. Sept. A. 1619.* 80

Ex quo porro ſequitur, (2.) Si contingat, magiſtratum veniam largiri, ac fuſtigationis pœnam remittere, reum non plane impunitum eſſe dimittendum, ſed fuſtigationem in nudam relegationem convertendam. Licet enim non negem, in arbitrio Magiſtratus eſſe, pœnam corporalem vel in pecuniariam mulctam, vel etiam relegationis, aut carceris pœnam commutare; rectius tamen faciet judex ſurrogando relegationem in locum fuſtigationis; *tum*, ut veſtigium remaneat coërcitionis, aliique exemplo alterius deterriti a delictis abſtineant, qui pœnarum fructus omnium maximus perhibetur, Joh. Bodin. *lib. 7. de Republ. c. 4. n. 21.* Petr. Heig. *P. 2. q. 37. n. 27. tum*, ne delinquens omnium oculis ſcandalum præbeat, quo provinciam potius purgari, Reipublicæ commodum ſuadet, *l. congruit. 13. ff. de offic. Præſid.* 81 82

Veluti etiam reſpondimus gegen Endorff, an Wilhelm Harbachen *hiſce formalibus:* iſt in unſerm, euch jüngſt ertheilten Urthel, dieſes zu Recht erkannt worden, daß, da die Obrigkeit des Orts, nach Gelegenheit dieſes Falls, den beyden *Inquiſiten* Gnade erzeigen, und ihnen die ordentliche Straffe des Straſſen-Raubes erlaſſen wolte, auf ſolchen Fall würden ſie öffentlich zur Staupen geſchlagen, und darauf des Landes ewig billig verwieſen. Und es hat der Gefangene *M. W.* ſo wohl deſſen Mutter und Freunde in Schrifften inſtändig gebeten, daß ihm nicht allein die dißfalls zuerkannte Leibes-Straffe erlaſſen, ſondern auch die ewige Landes-Verweiſung in eine Geld-Straffe verwandelt werden möchte, ꝛc. So wird ihm zwar die Leibes-Straffe erlaſſen, aber die ewige Landes-Verweiſung mag ihm in eine Geld-Straffe füglichen nicht verwandelt werden, ſondern es wird dieſelbe an ihm gebührlichen billig vollſtrecket, V. R. W. *M. Febr. A. 1631.* 83

Item: Senat. Grimm. Seyd ihr, der Rath zu Grimme, der geſchwängerten Bettel, den ihr zuerkannten Staupen-Schlag und ewige Landes-Verweiſung in eine leidliche Geld-Straffe, ihrem Vermögen nach, weil ihr Vater und Freundſchafft darum auſuchen und bitten, zumahl weil ſich dieſelbige iederzeit redlich und unverweißlich verhalten, zu verwandeln Vorhabens, ꝛc. Dafern euch nun die Ober-Gerichte zuſtändig wären, ſo wäret ihr den Staupen-Schlag, der gefangenen Bettel zu erlaſſen wohl befugt, die Lan- 84

Digitized by Google

des-Verweiſung aber würde an ihr auf 4. Jahr lang billig vollſtreckt, V. R. W. *M. Oct. A. 1630.*

85 *Limit. ſecundo hæc Regula* in pœnis civ. qualis eſt relegatio, carceris pœna, & mulcta pecuniaria. Etenim, quod Magiſtratus inferior, cui merum competit imperium, haſce pœnas facinoroſis reis remittere aut mitigare poſſit, ſatis liquet ex præcedentibus, ubi demonſtratum fuit, judici fas eſſe, pœnam corporis afflictivam in mitiorem relegationis pœnam commutare.

Q. 7. Num Magiſtratus inferior pœnas civiles remittere, aut mitigare poſſit?

86 Quanto magis ergo facultas mitigandi aut remittendi pœnam aliquam leviorem ipſi tribuenda erit? ut dubium prorſus non ſit, licere Magiſtratui relegationem in carceris pœnam, aut mulctam pecuniariam convertere, vel utramque etiam remittere; modo caute Magiſtratus agat, nec cuivis indifferenter veniam largiatur, haud absque detrimento Reipublicæ, cujus intereſt delicta non impunita remanere, *l. 51. §. 2. ff. ad L. Aquil.*

87 *Quotidie ita pronunciare ſolent Scabini:* Daß euch, als deme die Ober-Gerichte des Orts zuſtändig, die eurem Unterthanen Hanß Hechten, vermöge unſers euch jüngſt ertheilten Urthels, zuerkannte zeitliche Landes-Verweiſung, in eine Geld-Buſſe zu verwandeln unbenommen, V. R. W. An *Henr. à* Brederloh, *M. Sept. A. 1621.*

88 *It.* Seyd ihr *C. S.* Gnade zu erzeigen, und weil euch des Orts die Ober- und Nieder-Gerichte zuſtehen, die zeitliche Landes-Verweiſung gegen einer Geld-Straffe zu erlaſſen, bedacht, ꝛc. So iſt euch ſolches zu thun, und ihn, ſeinem Vermögen nach, am Gelde zu ſtraffen unbenommen, V. R. W. An *I. T. M. in F. M. Sept. A. 1620.*

89 *It.* So wird der verhaffte *N. P.* mit ewiger Landes-Verweiſung in Straffe genommen. Es wolte ihme denn die Obrigkeit des Orts, welcher die Ober-Gerichte zuſtändig ſeyn, auf *Interceſſion* ſeiner Freundſchafft, die ewige Landes-Verweiſung erlaſſen. Solches wäre ihr zu thun unbenommen, und würde auf ſolchen Fall, der Verhaffte um eine ziemliche Geld-Buſſe, ſeinem Vermögen nach, iedoch daß ſich dieſelbe über 100. Fl. nicht erſtrecke, zu milden Sachen anzuwenden, in Straffe genommen, V. R. W. Gegen Syrau, an Watzdorffiſchen Richter und Schöppen, *M. Jul. A. 1631.*

90 *Quod itidem carceris pœna, aut mulcta pecuniaria mitigari, ac etiam prorſus remitti queat, reſpondimus Ge. à* Döbſchitz, *hiſce formalibus:* und mag hierüber willkührlichen entweder drey Wochen lang mit Gefängniß, oder um zehen neue Schock, in Straffe genommen werden. Es iſt euch aber ihme ſolche Straffe, auf beſchehene *Interceſſiones*, unbeſchadet eurer Gerichte, zu lindern, oder auch gar zu erlaſſen, unbenommen, V. R. W. *M. Jul. A. 1629.*

91 Sed, *num limitatio hæc ad adulteros, quibus ob conjugis remiſſionem ſola relegatio imponenda venit, ſecundum Conſt. Elect. 19. P. 4. extendi, atque hoc etiam caſu relegatio remitti & in mulctam pecuniariam converti queat, in Electorali Saxon. Scabinatu*

Q. 8. An Magiſtratus inferior in crimine adulterii, à conjuge innocente remiſſi, relegationem in mulctam pecuniariam convertere queat?

92 *ſæpius quæſitum fuit?* Ac quo minus hoc caſu aliud juris obtinere, & Magiſtratui facultatem adulteris concedendi veniam, ademptam eſſe dicamus, videtur innuere *Conſt. Elect. 19. P. 4. v.* Wenn der Ehegatten einer. *in verb.* daß alſodenn dem Eheſtand zu Ehren die Straffe etwas gemildert werde, der ſchuldige Theil des Landes ewig verwieſen werden ſoll, ꝛc. ubi relegationis pœna ordinaria eſt, ac jure determinata adverſus hoſce adulteros, pro quibus conjux innocens intercedit. Quare, cum Magiſtratus inferior juxta modo dicta, relegationem reis condonare, & in pœnam carceris aut mulctam pecuniariam convertere poſſit; utique & in caſu præſenti hoc ipſi licere, dicendum erit. *Veluti etiam quondam Scabinos ita pronunciaſſe reperio.*

At placuit poſtea contrarium, Illuſtriſſ. Elect. 93
Sax. jubente, ut hoc caſu in poſterum relegatio in terris Electoratus adverſus adulteros ſtricte executioni mandetur, nec in mulctam pecuniariam convertatur, *in Ord. Pol. de A. 1612. tit.* Straffe anderer Laſter. in verb. wie dann ingleichen hinführo *in caſu ſimplicis Adulterii*, da vermöge der *Conſtitution* dem Eheſtande zu Ehren, auf des Ehegatten geſchehene *Interceſſion*, die ordentliche Straffe des Ehebruchs in die Landes-Verweiſung verwandelt wird, dieſelbe *præciſe* vollſtrecket, der ſchuldige Theil des Landes ewig verwieſen, der unſchuldige aber, aus unſern Landen ſeinem Ehegatten zu folgen angehalten, und ihnen durch Geld oder andere Straffe, ſich hievon zu entbrechen nicht nachgelaſſen werden ſoll.

Animadvertebat enim Illuſtriſſ. Dn. Elector, peſſi- 94
mum morem quorundam Magiſtratuum, qui ſpe alicujus lucri, adulteros indifferenter tolerarent, nec e provinciis Electoratus relegarent, quem hac Sanctione abrogare voluit. Nec ſine ratione urgentiſſima, quippe quod per remiſſionem ultimi ſupplicii ad interceſſionem conjugis, gratia jam ſemel adultero facta eſſet, cui venia uberior non concedenda; ne forſan per abundantiam hujus gratiæ, crimen adulterii creſceret, alioſque inficeret.

Quare & Scabini juxta Sanctionem hanc Elect. quotidie pro- 95
nunciare ſolent: So verbleibet er, dem heiligen Eheſtand zu Ehren, mit der ordentlichen Todes-Straffe, ſo er ſonſten Inhalts Churfl. Sächſiſ. *Conſtitution* verwircket, verſchonet. Er wird aber gleichwohl des Landes ewig billig verwieſen, daraus ihm ſein Ehe-Weib mit weſentlicher Wohnung zu folgen ſchuldig, und ihr ſeyd ihme die Landes-Verweiſung, gegen Erlegung einer gewiſſen Geldbuſſe, zu erlaſſen, nicht befugt, V. R. W. *Senat. Grimm. M. Jul. A. 1630.*

It. So wird die Landes-Verweiſung an *M. B.*, weil ihme 96
ſein Ehe-Weib verziehen, Inhalts unſers vorigen Urthels, nochmahls billig vollſtreckt, und mag dieſelbe ohne Vorbewuſt und Einwilligung der hohen Landes-Fürſtl. Obrigkeit, in eine Geld-Straffe nicht verwandelt werden, V. R. W. *Actuario judicii* in Trebſen, *M. Sept. A. 1620.*

It. Præfecto in Hartenſtein: Er wird aber gleichwohl des Landes ewig billig verwieſen, und iſt ihm daraus ſein Eheweib mit weſentlicher Wohnung zu folgen ſchuldig, und ihr ſeyd ihm ſolche Straffe, ohne ſonderbare gnugſame Urſachen, und vorhergehendes rechtliches Erkäntniß, in eine Geldbuſſe zu verwandeln, nicht befugt, V. R. W. *M. Mart. A 1632.*

Et in caſu ſimili, Abrah. à Schönbergk, *M. Apr. A. 1632.*

Quæ tamen prohibitio Elect. ad eum ſolum- 97
modo caſum eſt reſtringenda, ſi nempe cauſa probabilis non adſit, quæ Magiſtratum ad remiſſionem pœnæ impellere poſſit. Qua exiſtente, conceſſionem veniæ Magiſtratui competere, tantum abeſt ut negem, ut vel ob eam ſolam, relegationem adultero remittendam eſſe exiſtimem. Absque dubio enim relegatio pœna arbitraria eſt, quæ pro ratione circumſtantiarum, vel exaſperari, vel mitigari poteſt, *l. item apud. 15. §. quod ait prætor. in fin. ff. de injur. l. moris eſt. 9. §. iſta fere. l. perſpiciendum. 11. & l. aut facta. 16. ff. de pœn.* Ac ſi alias etiam ſeveriores pœnas ex juſta cauſa mitigare licet, uti certiſſimum eſt, Bartol. *in l. quid ergo. 13. §. pœna gravior. ff. de his, qui not. infam.* Andr. Tiraquell. *de pœn. temp. in præf. n. 20. & ſeq.* cur hic aliud ſtatuendum ſit, non certe video. Modo mulcta pecuniaria, quæ hoc caſu adultero imponitur, ad uſus pios conferatur, quo Magiſtratus omnem lucri & avaritiæ ſuſpicionem avertat.

Veluti

Digitized by Google

98 *Veluti etiam Scabini cauſam juſtam mitigationis deprehendentes, ita reſpondere non dubitaverunt:* Nunmehr aus euren angeführten Urſachen ſo viel zu befinden, daß euch dem gefangenen *A. H.* in Anſehung, daß er ſich auf der Vettel Beſchuldigung, als er darüber vernommen worden, zu dem begangenen Ghebruch alſobald gutwillig bekannt, auch ſeines Chriſtlichen Lebens und Wandels ſonſten gut Zeugniß hat, gegen Erlegung 100. Thaler, ſo zu milden Sachen anzuwenden, die verwirckte ewige Landes-Verweiſung zu erlaſſen, unbenommen, V. R. W. *Sen. Grimm. M. Aug. A. 1630.*

99 *It.* So iſt euch, als der Obrigkeit, dem gefangenen *G. S.* die ewige Landes-Verweiſung, gegen einer Geld-Straffe auf funffzig Gülden hoch, zu milden Sachen anzuwenden, nach Gelegenheit ſeines Alters und Gebrechlichkeit, zu erlaſſen unbenommen, V. R. W. *Senat. Miſn. M. Apr. A. 1630*

Pariter fuit in caſu ſimili pronunciatum Actuario judicii in Trebſen, *M. Jul. A. 1626.*

Alberto a Schulenburgk, *M. Jun. A. 1629.*

Prat. & Scabinis Pegav. M. Apr. A. 1619.

Den Bünauiſchen Gerichten in Elſterberg, *M. Jan. A. 1619.*

Chriſtiano a Gräffendorff, *M. Mart. A. 1619.*

Gegen Griefſtadt an Stadthalter der Balley Heſſen, *M. Mart. A. 1627.*

Ubi probe notandum, in arbitrio eſſe Magiſtratus, cui merum Imperium competit, ad quosnam pios uſus pecuniariam mulctam conferre velit, prout reſpondimus Senat. Grimm. M. Febr. A. 1632.

Hæcque in crimine adulterii ita obtinet. Ex- 100
tra quem caſum, in aliis delictis levioribus, Magi-
ſtratum, cui merum competit imperium, quando-
que etiam absque cauſa pro lubitu relegationem
mitigare ac remittere poſſe, antea dixi. Caveat 101
tamen Magiſtratus, ne clementior, vel ſeverior
ſit ipſa lege & æquitate; ſed in omni criminali ju-
dicio cogitet ac probe obſervet, ſe hoc ipſo mo-
mento, quo alium judicat, a DEO judicari, prout
monet Gloſſa *Germ.* verbis admodum ponderoſis
in *art. 30. lib. 3.* Landr. verb. der Richter ſoll gleich.
ibi: Hie höre zu, der du ein Richter biſt, und ſiehe,
daß du ein gleicher und rechter Richter ſeyeſt, und
gedencke an das ſtrenge Gerichte unſers HErrn
JEſu Chriſti, dann GOtt iſt zu derſelbigen Zeit und
Stunde auch an dem Ort, wann und wo du richteſt,
ein geſtrenger Richter, und richtet über dich gleicher
maſſen, als du über andere richteſt. Qua admoni- 102
tione Practicam hanc Criminalem concludo in
nomine JESU Chriſti Judicis juſtiſſimi, Salvatoris
noſtri unici, cui una cum Patre & Spiritu Sancto,

DEO ter Opt. Max. ſit gloria, laus & honor
in ſecula ſeculorum,
Amen.

F I N I S.

Digitized by Google

INDEX
RERUM ET VERBORUM
IN TRIBUS PARTIBUS HUJUS PRACTICÆ CRIMINALIS CONTENTORUM, QUORUM PRIOR NUMERUS PARTEM, ALTER QUÆSTIONEM, TERTIUS NUMERUM MARGINALEM DENOTAT, PRIORE LONGE LOCUPLETIOR.

A.

ABDUCTIO.

Abductio rei, ne deprehendatur, facit contra abſentem indicium ad torturam, p. 3. q. 120. n. 86.

ABIGEI.

Abigei graviſſime puniuntur, non tamen ubique, ſed ubi frequentius eſt id genus maleficii. p. 3. q. 101. n. 1.

ABIGEATUS.

Abigeatus crimen quando committatur, p. 2. q. 86. n. 26. 29. 30. 31. 32.

Abigeatus crimen committit, animalia ex ſtabulo abducens, p. 3. q. 86. n. 33.

Abigeatus pœna quanam ſit de jure Civili, p. 2. q. 86. n. 34. 35. 36. in foro Saxon. hodie ſuſpendio punitur, ibid. n. 37. usque ad n. 46. Sententiæ Scabinorum Lipſienſium, n. 47. 48. 49. 50.

ABIGERE.

Abigens partum, impregnator quomodo puniendus, p. 1. q. 11. n. 16. Sententiæ Scabinorum Lipſienſium, n. 17.

Abigentis partum potione hauſta, matris pœna, p. 1. q. 11. n. 8. Sententiæ Scabin. Lipſienſium, n. 9.

Abigens partum perfectum quomodo puniatur, p. 1. q. 11. n. 2. 3. 4.

Abigens partum immaturum, ibid. n. 37.

ABORTUS.

Abortus procuratio quomodo in matre, vim utero inferente, puniatur, p. 1. q. 11. n. 12. 13. 15. 16. Sententiæ Scabinorum Lipſienſium. n. 21. 22. 23. 24.

Abortus, non doloſe procuratus, mitius punitur, p. 1. q. 11. n. 25.

Abortus pœna antequam decernatur, conſtare debet de efficacia medicamenti adhibiti ad procurandum abortum, n. 26. Sententiæ Scabinorum Lipſienſ. n. 27.

Abortum procurantium pœna, p. 1. q. 11. n. 1. 2. 3. 4. Sententiæ Scabin. Lipſ. n. 7.

ABSENS.

ſi Abeſt maritus ex juſta cauſa, uxor alteri nubere nequit, p. 2. q. 58. n. 14.

diu Abſens maritus, præterlapſo quinquennio de jure Civili præſumitur eſſe mortuus, adeo ut mulier ad alias poſſit migrare nuptias, p. 2. q. 58. n. 39.

Abſentis mors quando per unicum teſtem probetur, p. 2. q. 58. n. 44. 45. Reſponſa Scabinorum Lipſienſium, n. 46.

adverſus reum fugitivum & Abſentem an in loco delicti commiſſi queat procedi, p. 3. q. 110. n. 45. 46. 47.

contra Abſentem per inquiſitionem in criminalibus non proceditur, p. 3. q. 140. n. 1. 2. adverſus fugitivum tamen procedendum eſt; & quomodo, n. 4. 5. 6.

pro Abſente reo an procurator admittatur, p. 3. q. 105. n. 64. 65. 66. 67. Sententia Scab. Lipſienſ. n. 68.

Abſentes in foro Sax. proſcribuntur, p. 3. q. 140. n. 7.

ABSENTIA.

Abſentia vel diſceſſio mariti multiplex eſt, p. 2. q. 58. n. 13.

Abſentiam poſt diuturnam mariti, quando de vita Abſentis nihil veriſimiliter ſperari poteſt amplius, matrimonium probabili morte finitum judicatur, p. 2. q. 58. n. 28.

ABSOLVERE.

Abſolvere nocentem tutius eſt, quam innocentem condemnare, p. 2. q. 59. n. 37.

ACCIDENS.

per Accidens quæ eveniunt ex opere aliquo, & tanquam effectus remoti proveniunt ab illo, illa non imputentur agenti, nec ad malitiam, nec ad bonitatem, p. 1. q. 1. n. 64.

ACCUSARE.

Accuſare quis proprie dicatur, p. 3. q. 104. n. 2. 10.

Accuſare qui probibeantur, p. 3. q. 104. n. 21. 22. 42.

Accuſare excommunicatus nequit, p. 3. q. 104. n. 39.

Accuſare fides ſuſpecta quoſnam probibeat, ib. n. 29.

Accuſare infamis quando probibeatur, ib. n. 36. 37. 38.

Accuſare inimicitia quatenus impediat, ibid. n. 30. 31. 32. 33. 34. 35.

Accuſare major 20. annis non probibetur, ib. n. 26.

Accuſare ob mentis defectum quinam nequeant, ib. n. 28.

Accuſare minor & pupillus quando probibeantur, ibid. n. 25.

Accuſare mulier quando poſſit, n. 23. 24.

Accuſare quinam & quando ex cauſa reverentiæ probibeantur, ibid. n. 40. 41. quid ſi exceptio inhabilitatis ab accuſato non opponatur, ib. n. 43. 44. 45.

Accuſare ſervus neminem regulariter poteſt, ib. n. 27.

Accuſans delinquentem num vili ac inhoneſto fungatur officio, ib. n. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20.

ad Accuſandum compelli nemo poteſt p. 3. q. 104 n. 50. 51. 52. 53. Sententiæ Scabin. Lipſ. n. 54.

ad Accuſandum in vindicanda nece defuncti proximiores conſanguinei admittuntur, ib. n. 48. 49.

ad Accuſandum non admitti, niſi eos, qui ſuam vel ſuorum injuriam proſequuntur, quatenus verum, ibid. n. 42.

ACCUSARI.

Accuſari non quævis indifferenter perſonæ poſſunt, p. 3. q. 104. n. 55. propter dignitatem & officium quædam ſunt exempta, n. 56.

Accuſari ob mentis defectum quidam nequeunt, ibid. n. 57.

ACCUSATOR.

Accuſator quinam admitti debeat, ſi plures adſint, p. 3. q. 104. n. 46. 47.

Accuſator quando abſque libello accuſatorio experiri poſſit, p. 3. q. 106. n. 36. & ſeqq.

Accuſator indicia articulate & diſtincte referre, & alternative pœnam vel torturam petere poteſt, p. 3. q. 106. n. 24. & ſeqq.

Digitized by Google

Accuſator delictum non probans habet regreſſum ad indicia in libello accuſatorio omiſſa, p.3. q. 106. n. 26. & ſeqq.

Accuſator pro reconventione & expenſis ſatiſdare debet, ib. n. 39. qualem cautionem præſtare teneatur, ib. n. 44. & ſeqq. & quando ad cautionem juratoriam admittatur, n 49.

Accuſator poſt Guarandam præſtitam plura & nova indicia proponere poteſt, ib. n. 63. & ſeqq. termino autem probatorio elapſo novos adducere teſtes nequit, ib. n. 89. & ſeqq. Sententia Scabin. Lipſienſ. n. 66.

Accuſator libellum cum omnibus qualitatibus probare debet, p. 1. q. 33. n. 5.

Accuſator ſi delictum non plene, ſed ſolummodo indicia ad torturam probaverit, quomodo procedendum, p.3. q. 106. n. 97.

Accuſator in probatione deficiens reſtituit expenſas, p.3. q. 138. n. 4.

Accuſator in proceſſu criminali ordinario refundit expenſas, p. 3. q. 138. n. 54. & ſeqq. niſi ſit inops, n. 58. vel reus in expenſas condemnetur, n. 59. & ſeqq. aut per Magiſtratus fiſcalem ad bannum agatur, n. 61.

adverſus Accuſatorem datur actio ad ſatisfactionem injuriæ & refuſionem expenſarum, accuſato abſoluto, p. 3 q. 106. n. 53. 54. 55. niſi habuerit Accuſator cauſam juſtam litigandi, n. 56. quamvis & hoc caſu deprecatio ipſi injungatur, n. 57. Sententia Scabin. Lipſienſium, n. 58.

Accuſatori quod licet, multo magis accuſato licebit, quatenus verum, p. 3. q. 105. n. 20. 31.

ACCUSATUS.

Accuſatus ſemel abſolutus ab inquiſitione, an & quando denuo poſſit accuſari, p. 3. q. 104. n. 58. 59. 60. it. q. 125. n. 7. 8.

Acht.

Ach und ächter *vocabulum Germanicum unde dicatur, p. 3. q. 140. n. 12.*

Oberacht *vel* Aberacht *unde derivetur, ib. n. 39.*

ACTA.

Acta criminalia ad collegium Juriſperitorum ſunt transmittenda, p. 3. q. 116. n 1. quare ab iis ſententia expetenda ſit, n. 4. 8. 24. 25.

Actorum inquiſitionalium copia, inquiſito volenti deducere innocentiam haudquaquam eſt danda, p. 3. q. 115. n. 99. 100. 102. 103. facultas tamen ipſi concedenda eſt inſpiciendi acta, n. 101. Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 104.

ACTIO.

Actio ex quolibet delicto tam publico quam privato, & criminalis ad pœnam publicam, & civilis ad damni vel ejus, quod intereſt, præſtationem datur, p. 1. q. 39. n. 41.

Actio civilis ex delicto deſcendens durat ad annos 30. p. 3. q. 141. n. 60.

Actioni renuncians eam amplius intentare nequit, p. 2. q. 55. n. 81.

de Actionis genere ac nomine hodie non eſt multum laborandum, p. 3. q. 127. n. 19. & ſeqq.

Actionibus civilibus & criminalibus cauſis certa præfinita ſunt tempora, intra quæ poſſunt inſtitui, p. 2. q. 59. n. 2. item p. 3. q. 141. n. 9.

ACTUARIUS.

Actuarius judicii quid in inquiſiti reſponſionis conſignatione obſervare debeat, p. 3. q. 113. n. 52. 53.

ACTUS.

Actus hominum non eventu, ſed conſilio metiendi & æſtimandi ſunt, p. 1. q. 1. n. 17.

Actus per errorem geſtus quando noceat gerenti, p. 1. q. 5. n. 14.

Actus facilius ſuſtinetur, quando tractatur de commodo, quam ubi verſatur incommodum, p. 2. q. 61. n. 28.

ADMINISTRATOR.

Adminiſtratores publici in rebus ſibi concreditis furtum committere poſſunt, p. 2. q. 84. n. 3. 5. 6. 7. 8. adverſus quos etiam lex Julia de reſiduis locum habet, n. 4. Hi omnes extraordinarie puniuntur, non pœna ſuſpendii: & quare, n. 9. 10. 11. 12. 13. 14. eademque pœna obtinet quoque in foro Sax. n. 15. 16. Reſponſum Scabinorum Lipſienſium, n. 17. in Electoratu Saxon. ſeverius in fures boſce animadvertitur, n. 18. 19. 20. 24.

in omnibus indifferenter Adminiſtratoribus & officialibus perfidis eadem obtinet pœna, p. 2. q. 85. n. 45. Sententia Scabin. Lipſienſium, n. 46. ceſſat hæc pœna, ſi de corpore delicti certo non conſtet, n 50. 51. Sententia Scab. Lipſienſ. n 52.

Adminiſtratores pœnitentia quatenus excuſet, p. 2. q. 85. n. 53. 54 55. Sententia Scab. Lipſienſium, n. 56.

Adminiſtratorum aliorumque officialium culpa & negligentia in adminiſtratione, quomodo puniatur, p. 2. q. 85. n. 58. 59. Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 60. 61. 62. 63. 64.

ADVOCATUS.

Advocatus in cauſa criminali quatenus reo in judicio præſenti adjungi poſſit, p. 3. q. 105. n. 72. 73. 74. 75. Obſervantia Scab. Lipſ. n. 76.

Advocatus Fiſci fungitur officio accuſatoris, p. 3. q. 104. n. 6.

Advocati aliorum ſunt patroni, p. 3. q. 105. n. 1.

Advocati diaboli mancipia quandoque ſunt, p. 3. q. 115. n. 95.

Advocati non omnes pro inquiſito indifferenter ſunt admittendi, p. 3. q. 115. n. 93.

Advocati inquiſitum allicientes ad negandum, puniendi ſunt, p. 3. q. 115. n. 57. Sententia Scab. Lipſienſium, n. 98.

Advocati audent informare judicem allegationibus ſuis, & demonſtrare ex corpore juris, gloſſ. aut Interpp. quid de lite criminali ſit judicandum, quod ridiculum & inconveniens eſt, ac ſi ægrotus Medico curam præſcribere vellet ex Galeno, Hippocrate & aliis, p. 3. q. 115. n. 96.

Advocatorum quorundam malitia & ſtultitia, ib. n. 94.

ab Advocatis luxuriantibus allegatorum multitudine, mundus vult decipi, p. 3. q. 115. n. 96.

ADULTER.

Adulter eſt fur proprii corporis, p. 2. q. 51. n. 26.

Adulter maritus pariter dotem aliaque, quæ alias lucraretur, amittit, p. 2. q. 64. n. 40. quod & de jure Saxon. verum eſt, n. 42.

Adulteri pecunia mulctantur, fures laqueo ſtrangulantur, p. 2. q. 54. n. 2.

Adultero viro exiſtente quidnam uxor lucretur, ſi nulla bona intuliſſet, p. 2. q. 64. n. 43. 44.

Adulterum conjugem an conjux ſalvo honore recipere queat, p. 2. q. 55. n. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 15. 16.

ADULTERA.

Adultera uxor gravius delinquit, quam maritus adulter, p 2. q. 55. n 13. 14.

Adultera quare mitius puniatur, quam adulter, p. 2. q. 53. n. 10 11. 12. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25.

Adultera mulier quare in monaſterium detrudebatur, ib. n. 9.

Adultera uxor an dotem amittat eaque marito ſit applicanda, p. 2. q. 64. n. 2. quid juris in foro Sax. de hac re, n. 16. 18.

Adul.

Digitized by Google

Adultera omne lucrum, quod ex pacto, vel ſtatuto ſibi debetur, amittit, p. 2. q. 64. n. 32. Gerada hoc caſu non applicatur marito, ſed proxima cognata, n. 33. idemque aſſerendum de legatis uxori relictis, n. 34.

Adultera ſponſa an dotem amittat, eaque ſponſo ſit applicanda, p. 2. q. 64. n. 45. 46. 51. 52. S. S. L. n. 53.

Adultera ſponſa mitius punitur, quam uxor adultera, p. 2. q. 64. n. 49.

Adulteræ uxoris bona paraphernalia an maritus lucretur, p. 2. q. 64. n. 19. 20. 21. 22. 23. 24. an in foro Sax. maritus uxoris Adulteræ bona lucretur, n. 28. 29. 30. 31. 35.

Adulteræ triplex peccatum imputatur, p. 2. q. 51. n. 26.

Adulteræ prodeſt abſolutio Adulteri, ſed condemnatio non nocet, p. 2. q. 61. n. 27.

Adulteram qui in matrimonio retinebat, ex ſententia Athenienſium damnabatur, p. 2 q. 55. n. 4.

Adulteram uxorem occidendi jus LL. Romanæ viro adimunt, tamen à cæde adulteri non prohibent, p. 2. q. 51. n. 27.

Adulteras uxores intra biennium viris poteſtas datur abſque periculo recipere, p. 2. q. 53. n. 24.

ADULTERIUM.

Adulterium quomodo definiri debeat, p. 2. q. 52. n. 42. 43.

Adulterium facit conjugalis fidei violatio, p. 2. q. 52. n. 44. 45. 61. 69.

Adulterium triplici modo committitur, p. 2. q. 53. n. 4.

Adulterium ſemper uniforme non eſt, ſed quandoque duplicatum, quandoque ſimplex, p. 2. q. 53. n. 3. 4.

duplicatum eſt Adulterium, quod maritus cum alterius uxore committit, ib. n. 5. quare hoc Adulterium dicatur Oberhureren, *n. 6.*

Adulterium ſimplex dicitur, quod vir ſolutus cum uxore conjugata committit, p. 2. q. 53. n. 36. 37.

Adulterium ſimplex committit maritus, cum fœmina ſoluta concumbens, p. 2. q. 53. n. 48. 49. 50. 51. 52.

Adulterium quoque committitur in ſponſam, p. 2. q. 64. n. 48.

Adulterium propriè committitur in mulierem nuptam, licet vir ſit cælebs, p. 2. q. 53. n. 43.

Adulterium quodnam dicatur manifeſtum, p. 2. q. 60. n. 19.

Adulterium num committatur cum perſona conjugata, meretricio more vivente, p. 2. q. 57. n. 3. 4. 5. 6. 14. 15. 17. 18.

Adulterium fit occulte & remotis arbitris, p. 2. q. 57. n. 74.

Adulterium ſine dolo non committitur, p. 2. q. 56. n. 66.

Adulterium pariter à ſponſo & in ſponſam committitur, p. 2. q. 56. n. 1. 2. 4. 6. 7. 8. 11. 12. 13. 17. 22.

Adulterium in utroque ſexu pari ratione damnatur, p. 2. q. 53. n. 12.

Adulterium num maritus cum fœmina ſoluta verum committat, p. 2. q. 52. n. 49. 50. 51. de jure Divino verum eſt, n. 53. 54. 55. 56. ut & de jure Canonico, n. 57. 58. 59. ſicuti etiam de jure Civili, n. 60. 63. 64. quid juris ex ſanctione Carolina criminali, n. 65. cum qua convenit Conſtitutio Elect. Sax. n. 66. refutantur argumenta contraria, n. 67. 68. 71. 72. 73. 84. 87. 88.

Adulterium inſitio ſtirpis ſpuriæ in alienam familiam aggravat, p. 2. q. 51. n. 70.

Adulterium jure Gentium improbatur, p. 2. q. 51. n. 24.

Adulterium criminalia comprehendit, ib. n. 28.

Adulterium inter crimina levia collocans Pontifex Alexander III. reprehenditur, ib. n. 31. 32.

Adulterium ceu grave delictum gravem quoque meretur pœnam, p. 2. q. 52. n. 1.

Adulterium inter delicta carnis primum ac præcipuum eſt, p. 2. q. 51. n. 14.

Adulterium maritus ægre fert, p. 2. q. 51. n. 15.

Quivis mavult ferre mortem filii quam Adulterium uxoris, p. 2 q. 51. n. 47.

Adulterium non refertur inter crimina atrociſſima, p. 2. q. 61. n. 5.

Adulterium non momentaneum, ſed ſucceſſivum eſt delictum. p. 2. q. 62. n. 66.

Nihil magis impedit conjugum concordiam, quam Adulterium, p. 2. q. 51. n. 16.

Adulterium quænam indicia probent & dicantur indubitata, p. 2. q. 60. n. 19. 20. 21. 22. quænam veriſimilia & probabilia, n. 23. 24. 25. 26. 27. It. p. 3. q. 122. n. 70.

Adulteria hodie quidam judices parvi pendunt, p. 2. q. 54. n. 1. 2.

Adulterii nominis notatio, p. 2. q. 52. n. 46.

Adulterii definitio vera, p. 2. q. 52. n. 48.

Adulterii accuſare maritos de jure Ordinationis criminalis mulieribus permittitur, p. 2. q. 57. n. 38. 39.

Adulterii crimen grave eſt & atrox, p. 2. q. 51. n. 25. quare pro delicto atroci habeatur, n. 26. 27.

in Adulterii crimine, ut & in omnibus aliis delictis carnis, utriusque delinquentis confeſſio requiritur, antequam pœna mortis decernatur, p. 2. q. 60. n. 18.

Adulterii mentio quare rariſſime in jure Civili fiat à marito cum fœmina ſoluta commiſſi, p. 2. q. 52. n. 91.

Adulterio ineſt furtum, p. 2. q. 51. n. 53.

Adulterio graviora crimina quænam ſint, p. 2. q. 51. n. 35. 36.

Adulterio gravius crimen eſt homicidium, ib. n. 37. 38.

Adulterio gravius crimen an habeatur furtum, ib. n. 39. 43. 44. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57.

Adulterio committendo qui domum præbuit, adverſus eum competit accuſatio, p. 2. q. 71. n. 4.

de Adulterio dupliciter agi poteſt, criminaliter & civiliter, p. 2. q. 63. n. 1. cognitio in cauſa civili pertinet ad judicium Eccleſiaſticum, n. 2.

de Adulterio, inſcio ſe perpetrato, maritus impune tranſigere poteſt, p. 2. q. 55. n. 14. ib. p. 2. q. 71. n. 31. 32. 33. 34. Reſp. S. L. n. 35.

in Adulterio non ſemper patientis, ſed & agentis perſona reſpicienda, contra Heig. p. 2. q. 52. n. 76. 77.

in Adulterio deprehenſam an propria autoritate incarcerare liceat, p. 1. q. 41. n. 126.

in Adulterio deprehenſam uxorem necandi, an maritis jus fuerit, p. 2. q. 52. n. 14. 15.

per Adulterium abſque ſententia declaratoria non diſſolvitur matrimonium, p. 2. q. 57. n. 16.

ob Adulterium unicum divortium fieri poteſt, p. 2. q. 57. n. 29. tam uxoris, quam mariti, n. 38.

ob Adulterium conjugis ad ſeparationem thori agi poteſt, p. 2. q. 63. n. 3. 4. 6.

ob Adulterium marito vivente commiſſum, an ejus heredes adverſus viduam ad dotem conſequendam agere poſſint, p. 2. q. 65. n. 1. ex jure communi diverſimode hæc quæſtio deciditur ab Interpretibus, n. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. quomodo hæc quæſtio in foro Sax. decidenda ſit, n. 10. 11. 12. ſi maritus adulterium uxoris ignoraverit, heredibus jus agendi adverſus viduam non competit, n. 13. 14. 16. 17. ſicuti nec heredes agere poſſunt, ſi maritus de Adulterio uxoris non fuerit conqueſtus, n. 18. 19. 20. 21. quiſnam probare debeat, maritum ſciviſſe Adulterium, & vindicare voluiſſe, n. 22. S. S. L. n. 23. num hoc jus agendi competat etiam extraneis heredibus, n. 24. 25. quid juris de hac quæſtione in foro Sax. n. 26. 27. 28. 29. 31. S. S. L. n. 34. vide plura in vocabulo Vidua.

Digitized by Google

ADULTERII POENA.

Adulterorum pœna apud gentes varias uſitatæ referuntur, p. 2. q. 52. n. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10.

Adulterii ſupplicium quale quondam fuerit de jure Romano, p. 2. q. 52. n. 11. 12. 13. 14. 15. *ab initio non fuit capitale*, n. 24.

Adulteri num mortis pœna ſint afficiendi, p. 2. q. 52. n. 16. 21. 22. 23. *quid de jure Divino hac de quæſtione habendum*, n. 17. 18. 19. 20.

de Adulteris coërcendis lex quare dicatur Julia, p. 2. q. 52. n. 25.

Adulteri ex lege Julia gladio puniuntur, p. 2. q. 52. n. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 37. *pœna capitalis conniventia in deſuetudinem abiit, ſed poſtea reſtituta fuit*, n. 38. 90. *pœna adulterii de jure Romano eſt hodie mortis naturalis*, n. 39. 41.

Adulteræ fœminæ quomodo puniantur, p. 2. q. 52. n. 40.

Adulterii ſupplicium apud pauciores populos fuit capitale, p. 2. q. 52. n. 2.

Adulterii crimen diverſimode quondam ab ethnicis puniebatur, p. 2. q. 51. n. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23.

Adulterii pœna hodie de jure Romano eſt capitalis, p. 2. q. 53. n. 1. *certo tamen modo ab Imperatore Juſtiniano limitata*, n. 2.

Adulterii pœna hodie capitalis, p. 2. q. 71. n. 12.

Adulterium punitur gravius de jure Divino, quam furtum, p. 2. q. 51. n. 57. 58. 59. *quæ pœna etiam ad ſponſam in domo patris fornicantem extenditur*, n. 60. *quare hodie furtum gravius puniatur, quam crimen Adulterii*, n. 62. 63. 64.

Adulterii à ſponſo ſponſave commiſſi pœna quænam ſit, p. 2. q. 56. n. 26. 27. 28. 29. 30. 33. 36. *in foro Sax. quænam pœna adulterii à ſponſo ſponſave commiſſi*, n. 37. 38. 42. 43. 45. 46. 47. 48. 50. S. S. L. n. 44. 51. *mitius animadvertendum adverſus adulterum ſponſum ad interceſſionem ſponſæ, & vice verſa*, n. 52. 53. 54. *Sent. Scabinorum Lipſ.* n. 56. 57.

Adulteri pœna, cujus conjux ex probabili cauſa diutius abeſt, p. 2. q. 58. n. 36. 37. 38. 39. 41. S. S. L. n. 40. 42. 43.

Adulterantis deſerti conjugis pœna, vid. inf. Deſertio.

Adulterii pœna de jure Canonico, p. 2. q. 62. n. 16. 17.

Adulterum laicum, ſive maſculus ſit, ſive fœmina, jus Canonicum duriori ſupplicio, quam excommunicatione, puniri non vult, ib. n. 18.

ob Adulterium an Clerici ſacris ordinibus ſint amovendi, p. 2. q. 54. n. 7.

in Adulterio conatus ſeu attentati pœna, p. 2. q. 61. n. 2. 3. 6. 7. 8. 9. S. S. L. n. 10. 11. 12. 13.

Adulterii delicti reiteratio an gravius punienda, p. 2. q. 62. n. 59. 63. 64. 66. *Sent.* S. L. n. 65. 67. 68. 69.

Adulterii violenti pœna quænam ſit, p. 2. q. 75. n. 15. 16. 17. 18. 19. R. S. L. n. 20.

Adulterium rei, cujus conjux ad mortem fuit condemnatus, quomodo puniatur, p. 2. q. 61. n. 78. S. S. L. n. 79.

Adulterii pœna quoque eſt amiſſio dotis & donationis propter nuptias, p. 2. q. 64. n. 1.

in Adulterii crimine pœna uniformis in reos eſt conſtituta, p. 2. q. 62. n. 13.

Adulterii duplicati pœna in maritis, p. 2. q. 53. n. 7. *quænam pœna ſit hoc caſu uxoris conjugatæ*, n. 8. 9. 26. 27. *in foro Sax. quænam ſit hujus delicti pœna*, n. 28. 29. 30. 31. 32. S. S. L. n. 33. 34. 35.

Adulterii duplicati in Electoratu Sax. pœna, p. 2. q. 54. n. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. *Obſerv.* S. L. n. 26. *quomodo in Electoratu Sax. puniendus ſit vir ſolutus cum fœmina conjugata concumbens*, n. 27. 28. 29. 30. *quomodo ibidem fœmina conjugata viro ſoluto ſeſe proſtituens*, n. 31. 32. 33. 34. 35. *Obſ.* S. L. n. 36. *pœna mariti in terris Electoratus Sax. cum fœmina ſoluta concumbentis*, n. 37. 38. 39. *quomodo hoc caſu fœmina ſoluta puniri debeat*, n. 40. 41. *Obſ. Scab. Lipſienſium*, n. 42.

in Adulterii crimine ſecundum Conſtitutionem Electoralem Saxon. pronunciandum etiam in terris Baronum à Schönburgk, p. 2. q. 54. n. 43. *Reſp.* S. L. n. 44. *ut & in Comitatu Schwartzburgenſi*, num. 45. *nec non in Comitatu Hennebergenſi*, n. 46.

Adulterium alibi commiſſum an ex Conſt. Elect. puniendum, ſi adulter in Electoratu Sax. fuerit deprehenſus, p. 2. q. 54. n. 47. 49. 50. 51. 52. *Sent. Scab. Lipſienſium*, n. 53. *quid juris, ſi reus Adulterii in Electoratu Saxon. commiſſi, alibi fuerit deprehenſus*, n. 55. R. S. L. n. 56.

Adulterium ſimplex quomodo in provinciis Electoratus Sax. puniatur, p. 2. q. 54. n. 27.

Adulteræ mulieris conjugatæ, marito ſeſe proſtituentis, pœna, p. 2. q. 53. n. 38. R. S. L. n. 39. *quomodo maritus hoc caſu puniendus ſit*, n. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 47. S. S. L. n. 46.

Adulteri mariti cum fœmina ſoluta concumbentis pœna, p. 2. q. 53. n. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 61. 62. *Sent. Scab. Lipſ.* num. 59. 60. *quomodo puniri debeat fœmina ſoluta, maritum alienum admittenr*, n. 64. 65. 66. *Sententia Scab. Lipſienſium*, n. 67.

num ex Adulteri confeſſione ad pœnam mortis deveniri queat, ſi perſona coadulterans ſit in fuga, aliave indicia probabilia concurrant, p. 2. q. 60. n. 28. 29. 30. 33. S. S. L. n. 37.

Adulter in tortura confeſſus morte puniendus, etiamſi coadulterans perſona in fuga perſeveret, p. 2. q. 60. n. 39. 41. *Sanctio D. Auguſti Electoris de hoc caſu*, n. 40. S. S. L. n. 42. 43. 44. *quid ſi adulter in loco torturæ, ſponte tamen delictum confiteatur*, n. 45. 46. 47. 48. S. S. L. n. 49. *quid ſi reus coadulterans fugitivus fuerit in bannum declaratus*, n. 50. 51. 53. 56. S. S. L. n. 54. 55. *quanam pœna reus Adulterium confeſſus, ſit plectendus, ſi perſona coadulterans mortua fuerit, vel alias haberi, aut in bannum declarari nequeat*, n. 57. 58. 59. S. S. L. n. 61.

de Adulterio & furto ſimul reus convictus ſuſpenditur, p. 2. q. 51. n. 41.

Italorum ſtatuta de pœnis Adulterii, p. 2. q. 54. n. 6.

Adulteros maritos quomodo Lubecenſes mulctarint, ib. n. 4.

Adulterii pœnam judex pro arbitrio augere poteſt, p. 2. q. 58. n. 47. S. S. L. n. 48. 49.

ADULTERII POENÆ MITIGATIO.

in Adulterii crimine variæ circumſtantiæ pœnam minuunt, p. 2. q. 61. n. 1.

Adulterii pœnam legis Juliæ plurimæ gentes mitigarunt, p. 2. q. 54. n. 3. 4. 5. 6. 7. 12. 13. 14.

Adulterii pœna in Gallia non eſt capitalis, ib. n. 8. 9. 10. 11.

Adulterii pœna ab Imperatore Juſtiniano definita in Electoratu Sax. fuit exaſperata, p. 2. q. 54. n. 15. 16.

in Adulterio duplicato quatenus magiſtratus ſuperior pro arbitrio pœnam ordinariam mitigare queat, p. 2. q. 61. n. 65. 68. 69. 70. 71. S. S. L. n. 72. 73.

ob Adulterium ab altero conjuge prius æque commiſſum, annon mitiganda ſit pœna Adulterii, p. 2. q. 61. n. 74. 75. 76. R. S. L. n. 77.

Adulter pœna mortis plectendus non eſt, ſi perſonæ coadulterantis confeſſio deficiat, p. 2. q. 60. n. 1. 2. 3. 4. 7. 10. 16. 17. S. S. L. n. 12.

ſi Adultero non mortis ſupplicium, ſed mitior aliqua

pœna

Digitized by Google

pœna veniat infligenda, an & tum utriusque rei confeſſio requiratur, p. 2. q. 60. n. 34. 35. 38.

an clerici in Adulterii crimine à pœna ordinaria excuſentur, p. 2. q. 62. n. 16. 17. 18. 19. 21. 22. 23. S S. L. n. 24. 25.

an Adulter, cui conjux debitum conjugale non præſtat, immunis ſit à pœna ordinaria, p. 2. q. 61. n. 21. 22. R. S. L. n. 23. an hoc caſu perſona coadulterans à pœna ordinaria liberetur, n. 24. 25. 26. 27. S. S. L. n. 29.

Adulteri conjuges, inter quos factum eſt divortium quoad menſam & thorum, quomodo ſint puniendi, ib. n. 53. 55. 56. R S. L. n. 57.

furor conjugis quatenus Adulterum à pœna mortis excuſet, p. 2. q. 61. n. 30. 31. 32. 33. 35. 36. 37. 38. 39. S. S. L. n. 40. 41.

num ignorantia in Adulterio reum à pœna mortis liberet, p. 2. q. 61. n. 42. 44. 48. S. S. L. n. 45. 46. 47. 49. ignorantiam autem allegans juramento ſeſe purgare debet, n. 51. Obſ. S. L. n. 52.

ab Adulterii pœna num impotentia conjugis excuſet, p. 2. q. 61. n. 14. 16. 17. 18. S. S. L. n. 19. 20.

Adulterii reus, pro quo conjux intercedit, quomodo ſit puniendus, p. 2. q. 55. n. 17. 18. 19. 20. 21. Obſ. S. L. n. 22.

Adulterii pœna ordinaria eſt remittenda, ſi conjux pro conjuge Adultero intercedat. p. 2. q. 55. n. 1. 2.

maritus cum uxore ante quinquennium Adulterii crimine contaminata concumbens, num ad interceſſionem conjugis à pœna ordinaria Adulterii liberari debeat, p. 2. q. 57. n. 48. 49. 50. 51.

quatenus lepra conjugis Adulterum à pœna mortis excuſet, p. 2. q. 61. n. 30. 31. 32. 33. 35. 36. 37. 38. 39. S. S. L. n. 40. 41.

an Adulterii pœna ordinaria teneatur vir ſolutus cum uxore nupta, meretricio more vivente, concumbens, p. 2. q. 57. n. 24. 47. S. S. L. n. 25. 26.

quid ſi Adulter ignoret, uxorem nuptam antea quoque fuiſſe Adulteram, p. 2. q. 57. n. 27. 28. 29. S. S. L. n. 31.

quomodo puniendus ſit maritus, rem habens cum uxore aliena, meretricio more vivente, p. 2. q. 57. n. 32. 33. 36. S. S. L. n. 34. 35.

quæ ſit pœna mulieris ſolutæ, marito antea quoque Adultero ſe proſtituentis, p. 2. q. 57. n. 37. 38. 39. 40. S. S. L. n. 41. 42. an remiſſio hoc caſu locum habeat in uxore Adultera, n. 43. 44. S. S. L. n. 45. & quid juris in remiſſione præſumpta, n. 46.

uxor, quæ primo cum viro ſoluto, poſtea cum marito alieno rem habuit, an ad interceſſionem conjugis à pœna ordinaria Adulterii liberetur, p. 2. q. 57. n. 54. 55. 56. 57. 59. R. S. L. n. 58. 60. quid juris hoc caſu in marito, n. 61. 62. 63. R. S. L. n. 64. 65. 66. 69.

multum intereſt judicis, noſſe, quis primo cum uxore, meretricio more vivente, Adulterium commiſerit, ib. n. 70. Obſ. S. L. *n. 71. num ex indiciis de primo Adultero conſtare queat, n. 72. 73. 74.* S. S. L. *n. 75. quomodo hoc caſu à judice ſit procedendum, n. 76. confeſſioni Adulteræ hoc caſu credendum eſt, n. 77. Obſ.* S. L. *n. 78. quid ſi mulier Adultera primum Adulterum neſciat, n. 79. 80.* S. S. L. *n. 81.*

Adulterii pœna non tenetur, qui cum aliena uxore, meretricio more vivente, rem habet, p. 2. q. 57. n. 1. 2. 20. 21. 22. perſona conjugata, quæ meretricio more vivit, nullatenus à pœna ordinaria Adulterii excuſatur, p. 2. q. 57. n. 52. 67. 68.

in Adulterio minorennitas num excuſet, p. 2. q. 62. num. 50. 52. 53. 54. 55. 57. S. *Scab. Lipſienſ. num. 56. 58.*

muliebris ſexus imbellicitas in Adulterii crimine fœminas non excuſat, p. 2. q. 54. n. 22.

in Adulterii crimine an Nobilitas pœnam mitiget, p. 2. q. 62. n. 1. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. Obſ. S. L. n. 12. pœna hæc mortis abſque ſpeciali gratia Magiſtratus ſuperioris, remittenda non eſt, d. n. 12.

an & quatenus laſciva perſuaſio ad committendum Adulterium, à pœna ordinaria reum liberet, p. 2. q. 61. n. 58. 61. 62. S. S. L. n. 63. 64.

an ſenes à pœna ordinaria Adulterii excuſentur, p. 2. q. 62. n. 27. referuntur argumenta pro ſententia affirmativa, quam tenet Virgil. Pingitz. n. 28. 29. 30. 31. verior eſt negativa ſententia, n. 32. 34. 35. 36. 48. refutantur argumenta Ping. n. 37. 38. 41. 42. S. S. L. n. 43. 44. 45. 46. 47. 49.

an in Adulterio violento ſimplici, locus ſit remiſſioni conjugis, p. 2. q. 75. n. 24.

ADULTERII PRÆSCRIPTIO.

Adulterii pœna ceſſat poſt elapſum quinquennium, p. 2. q. 59. n. 1.

Adulterii accuſationi conſtitutum ſpatium temporis multiplex eſt, p. 2. q. 59. n. 3. 4. 5. 6.

Adulterii reus præſcriptione quinquennii an ob omni liberetur pœna, p. 2. q. 59. n. 7.

Adulterii reus tutus eſt præſcriptione quinquennii, etiamſi hanc non allegat, ib. n. 36. Obſ. S. L. n. 39.

Adulterii reus quando intra quinquennium prehendi nequit, præſcriptio ipſi non prodeſt, p. 2. q. 59. n. 48.

Adulterii in Præſcriptione tempus quinquennii eſt continuum, p. 2. q. 59. n. 52.

in Adulterii crimine Inquiſitioni etiam quinquennio præſcribitur, p. 2. q. 59. n. 29. 31. 32. 33. 34. S. S. L. n. 35.

iu Adulterii crimine tempus quinquennii etiam ignoranti currit, p. 2. q. 59. n. 41. 42.

Adulterio quo temporis ſpatio præſcribatur in foro Sax. p. 2. q. 59. n. 9. 19.

Adulterio duplicato extra Electoratum Sax. in foro Sax. quinquennio præſcribitur, p. 2. q. 59. n. 20. R. S. L. d. n. 20.

Adulterium duplicatum tollitur præſcriptione vicennii in Elect. Sax. p. 2. q. 59. n. 40. 50. S. S. L. n. 51.

Adulterium ſimplex in terris Electoratus Sax. etiamnum hodie Præſcriptione quinquennii tollitur, p. 2. q. 59. n. 21. 25. S. S. L. n. 28.

Adulterium commiſſum cum uxore, quæ meretricio more vivit, aut à marito deſerta eſt, in terris Electoratus Sax. tollitur etiam præſcriptione quinquennii, p. 2. q. 59. n. 44. 45. 46. S. S. L. n. 47.

Adulterio quanto temporis ſpatio præſcribatur, p. 3. q. 141. n. 40. & ſeqq. vid. plura infra in verb. Præſcriptio delictorum.

in Adulterii caſu ſponſus vel ſponſa hodie non niſi carcere ad duas vel tres ſeptimanas puniuntur, excluſa pecuniaria mulcta, ex ſpeciali Reſcripto Electorali, p. 2. q. 56. n. 61. R. S. L. n. 62.

ÆDES.

Ædes conſcendendo furtum committens, num indifferenter laqueo puniri debeat, p. 2. q. 79. n. 48. 49. 50. 51. 52. 54. S. S. L. n. 53. 55.

Ædes proprias inflammantes num igne puniendi ſint, p. 1. q. 38. n. 46. R. S. L. n. 47.

Ædium effractores & expugnatores etiam ex conſtitutione fractæ pacis puniuntur, p. 1. q. 35. n. 31. 32. S. S. L. n. 33. 34. quænam ſit pœna expugnationis Ædium, quando hæc non incidit in crimen fractæ pacis, n. 35. 36. 37. R. S. L. n. 38.

inter Ædium ſpoliatores & raptores den Straſſenräubern, *nulla differentia eſt conſtituenda, p. 1. q. 35. n. 37.*

Digitized by Google

ÆGROTUS.

Ægrotos, qui ope diabeli curare conantur, qua pœna teneantur, p. 1. q. 50. n. 48.

ÆQUIPARATA.

Æquiparatorum de uno quicquid conſtituitur, etiam de altero conſtitutum videtur, p. 1. q. 23. n. 15. p. 2. q. 56. n. 55.

ÆQUITAS.

Æquitas quandoque in ſeveritate conſiſtit, p. 1. q. 24. n. 9.

ÆS.

in Ære qui non habet, luat in corpore, p. 1. q. 34. n. 49. Item p. 3. q. 102. n. 30.

ÆSTIMATIO.

Æſtimatio rei per ſe delictum non auget, p. 2. q. 78. n. 15.

Æſtimatio ſive taxatio rei furtivæ, à quonam facienda, p. 2. q. 78. n. 55. 56. 57. 59. 60.

Æſtimatio furti an ex re furtiva, an vero ex lucro furti, fieri debeat, ib. n. 51. 52. & ſeqq.

Æſtimatio damni non habet locum in delictis, ubi pœna corporis afflictiva imponitur, p. 2. q. 68. n. 64.

Æſtimatio ferarum, p. 2. q. 84. n. 53. 55.

Æſtimationem liberum corpus non recipere, quatenus verum, p. 2. q. 99. n. 29. 30.

ÆTAS.

Ætas tenella eſt triplex, infantia, impubertas, & minorennitas, p. 3. q. 143. n. 6. 7. 8.

Ætas tenella præbet cauſam mitigationi pœnæ, p. 3. q. 143. n. 3. 4. 5.

Ætatis gradus judicis arbitrio ex variis circumſtantiis æſtimandi relinqui debent, p. 3. q. 143. n. 5.

AFFINIS.

Affines quinam proprie dicantur, p. 1. q. 13. n. 27. 28. p. 2. qu. 74. n. 5.

inter Affines num committatur inceſtus ſub colore matrimonii, p. 2. q. 74. n. 87. 88. 89. S. S. L. n. 90. 91.

Affines ignorantia quatenus excuſet in crimine inceſtus, ib. n. 96. 97. S. S. L. n. 98.

inter Affines quando & quomodo committatur inceſtus, & quomodo puniatur, vid. inf. in vocab. Inceſtus.

AFFINITAS.

Affinitas quænam proprie dicatur, p. 2. q. 74. n. 5.

Affinitas de utroque jure Pontificio & Civili, quoad nuptiarum prohibitionem, coitu oritur, ib. n. 63.

Affinitatis gradus quomodo computentur, ib. n. 6.

Affinitatis ſecundum genus an habeat prohibitionem matrimonii, ib. n. 49. 50. 54.

Affinitatis tertium genus non habet prohibitionem matrimonii, ib. n. 55. 56.

AGGRATIARE.

Aggratiandi jus refertur inter Regalia, p. 3. q. 150. n. 14. & ſeq.

AGGRESSOR.

Aggreſſor præſumitur fortior, p. 1. q. 33. n. 51. & qui arma habuit graviora, n. 53.

ALAPA.

Alapa aliquem occidentis quænam ſit pœna, p. 1. q. 30. n. 42.

an Alapa percuſſus percuſſorem impune occidere queat, p. 1. q. 30. n. 34. 36. 37. 38. Sententia Scab. Lipſienſ. n. 39. 40. 41. 42.

pro Alapa, quam quidam miniſtro Eccleſiæ impegerat, relegatio ad biennium dictata fuit, p. 2. q. 99. n. 27. in Sententia.

Alapam Magiſtratui impingens quomodo puniatur, p. 2. q. 100. n. 23. Reſponſum Scabin. Lipſienſium, n. 24.

Alapæ, verbera & percuſſiones ad Juriſdictionem inferiorem pertinent, p. 2. q. 99. n. 14.

ALEATOR.

Aleatorum pœna quænam, p. 3. q. 134. n. 8.

Aleatorum, in ludo falſam monetam exponentium, pœna, p. 1. q. 42. n. 15.

ALERE.

Alere incarceratum minitatorem quisnam debeat, p. 1. q. 37. n. 96. Sent. Scabin. Lipſ. n. 97. 98.

Alere ſtuprator tenetur infantem, ex ſtupro procreatum, p. 2. q. 68. n. 104.

Alere quamdiu ſtuprator ſpurium teneatur, ibid. n. 110. Obſervantia Scabin. Lipſienſ. n. 111. 112.

Alere non cogitur pater ſpurium, ex meretrice vulgari procreatum, ib. n. 118. 119. 120. Reſponſa Scabin. Lipſienſ. n. 121.

Alere in caſu inopiæ ſtupratoris, mater ſtuprata ſpurium debet, p. 2. q. 68. n. 127. Reſponſa Scabin. Lipſ. n. 128.

Alere infantem maritus, puellam ſtuprans, tenetur, ibid. n. 122. 123. 124. 125. Sent. Scab. Lipſ. n. 126.

ALIMENTA.

Alimenta debentur, quamprimum infans fuerit natus, p. 2. q. 68. n. 106. 107. 108. Obſ. Scabin. Lipſ. n. 109.

Alimenta ceſſant mortuo ſpurio in infantia, ibid. n. 114.

onus Alimentandi infantem expoſitum judici incumbit ſuperiori, p. 3. q. 109. n. 45.

ALIUS.

per Alium quod quis facit, ipſemet feciſſe cenſetur, p. 1. q. 50. n. 33.

ALTERNATIVA.

in Alternativis electio eſt penes debitorem, p. 3. q. 133. n. 50. 51. 53. Sent. Scab. Lipſ. n. 52.

ALTERUM TANTUM.

ultra Alterum tantum uſuras exigere haud licet, p. 2. q. 92. n. 42. 43. Obſervantia Scabin. Lipſienſium, n. 44. quod verum eſt etiam in uſuris particulariter ſolutis, n. 45. Reſponſum Scabin. Lipſienſium, n. 46. non ſolum in mutuo, ſed & in aliis contractibus, n. 47. Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 48. ultra Alterum tantum uſuræ ſolutæ repeti poſſunt, ibid. n. 49. Sententia Scabin. Lipſ. n. 50.

ultra Alterum tantum lite mota & conteſtata etiam uſuræ currunt, p. 2. q. 92. n. 51. 52. Obſervantia Scabinorum Lipſienſium, n. 53. ſicuti & uſuræ rei judicatæ, n. 54. Sentent. Scabin. Lipſ. n. 55. 56.

ultra Alterum tantum uſuræ tanquam intereſſe peti poſſunt, p. 2. q. 92. n. 57. 59. Sentent. Scab. Lipſ. n. 58. 60. 61.

ultra Alterum tantum annui reditus currunt, p. 2. q. 92. n. 62. Reſp. Scab. Lipſ. n. 63.

AMOR.

Amor furori æquiparatur, p. 2. q. 61. n. 60.

Amoroſo parcendum eſt, qui furore libidinis aliquid prohibitum fecit, cum id videatur feciſſe quaſi furioſus & demens, p. 2. q. 61. n. 59.

AMPUTATIO.

Amputatio manus an adhuc ſit in uſu, p. 1. q. 40. n. 41.

Amputatio manus num dictari poſſit ei, qui unam tantum manum habet, p. 1. q. 40. n. 47. 48.

Amputatio digitorum an de totis digitis, an vero de prioribus articulis intelligatur, p. 1. q. 47. n. 11.

Amputatio digitorum an ei dictari poſſit, cui priores ante præciſi, vel aliter abſumpti, p. 1. q. 47. n. 35. 36. 39.

Amputatio membri ſi alicui dictetur, quodnam membrum intelligatur, p. 3. q. 129. n. 43. & ſeqq.

Amputationi manus ſemper adhæret perpetua relegatio, p. 1. q. 40. n. 45.

Amputari

Digitized by Google

Amputari ſemper debet manus debilior, p. 1. q. 40. n. 43.

ANATOCISMUS.

Anatociſmus quinam dicatur, & num prohibitus, p. 2. q. 92. n. 87. 88. Sent. Scab. Lipſ. n. 89. 90.

ANATOMIA.

ad Anatomiam cadavera punitorum recte conceduntur Medicis, p. 3. q. 137. n. 72. 73. 75. modo Princeps conſentiat, n. 74. Sent. Scab. Lipſ. n. 76.

ANIMA.

Animæ unius ſalus, pro qua Chriſtus mortuus eſt, videtur cæteris omnibus rebus anteponenda, p. 3. q. 137. n. 46.

ANIMADVERTI.

Animadverti in res animatas, ſtatuas & domus interdum quare conſueverit, p. 3. q. 131. n. 14.

ANIMAL.

Animal quando dominus pro noxa dare queat, p. 3. q. 131. n. 17. 18. quid juris in foro Sax. n. 19. 20.

Animal ad nocendum proclive qui ſciens retinet, pœna dignus, eſt p. 3. q. 131. n. 21. Sent. Scab. Lipſ. n. 22.

Animalia ferocia habentis, damno ab iis dato, pœna, ibid. n. 23. 24. 26. Sent. Scab. Lipſ. n. 25.

Animalia bruta, hominem interficientia, lex Moſaica damnat, p. 1. q. 1. n. 6.

in Animalia bruta quare quandoque animadvertatur, p. 3. q. 101. n. 20. 21.

ANIMUS.

Animus & propoſitum maleficia diſtinguunt, p. 1. q. 27. n. 2.

Animus & voluntas in delictis attenditur, non exitus, p. 1. q. 1. n. 17. quando hoc fallat, n. 54.

Animus & voluntas in delictis omnibus quatenus attendenda, p. 1. q. 15. n. 13.

ANNUS.

Annus de jure Saxon. perficitur ſpatio unius Anni & ſex ſeptimanarum, p. 3. q. 141. n. 64. quibus hodie adjiciuntur tres dies, ita ut Annus in foro Sax. ſit ſpatium unius Anni, ſex ſeptimanarum, & trium dierum, ibid. n. 66. 69.

ANSER.

Anſeres Romæ olim ob conſervatum Capitolium, quod clangore, canibus dormientibus, advenientem hoſtem prodidiſſent, præmio affecti, & canes, quod non latraſſent, ſuſpenſi fuere, p. 3. q. 101. n. 21.

ANTICHRESIS.

Antichreſis quomodo contrahatur, p. 2. q. 92. n. 68.

Antichreſeos pactum quatenus licitum. p. 2. q. 92. n. 69. 71. 72. 73. Sententia Scabinorum Lipſienſium, n. 70. 74. 75.

ANTONIUS.

Antonius Perſicus, ut auxiliaretur fratri ſuo, interfecerat alium cum eo rixantem, fuit ob quod abſolutus, p. 1. q. 32. n. 5.

APPELLARE.

Appellare tam in criminali, quam in civili cauſa licet, p. 3. q. 139. n. 3. 4. 5. 6.

Appellare a captura, ſemper & poſt decendium quoque licet, p. 3. q. 139. n. 10. 11.

Appellare non licet, ex conſuetudine hodierna in proceſſu inquiſitorio criminali, p. 3. q. 139. n. 14. 15. 16. 17. 18. 19. & 20. Obſervantia Scab. Lipſienſ. n. 21. neque a definitiva, neque ab interlocutoria ſententia, n. 22. ſive de pœna corporis afflictiva, ſive mitiori aliqua pœna agatur, n. 23. 24. Sententia Andr. Rauchbar. de hac conſuetudine, & quomodo accipi debeat, n. 25. 26. 27.

Appellari a gravamine continuo quocunque loco & tempore poteſt, p. 3. q. 139. n. 11.

APPELLATIO.

Appellatio in proceſſu criminali ordinario etiamnum hodie admittitur, p. 3. q. 139. n. 31. 32. 33. Sent. Scab. Lipſ. n. 34. non modo in definitiva, ſed & in interlocutoria ſententia, n. 35. 36.

Appellatio omnis, ſive judicialis, ſive extrajudicialis, intra decem dies interponenda, p. 3. q. 139. n. 10.

Appellatio eſt præſidium innocentiæ, p. 3. q. 139. n. 7. 13. & ſpecies defenſionis, quæ nemini deneganda, n. 8. maxime quando nulliter proceſſum eſt contra inauditum & indefenſum, n. 9.

Appellatio dicitur theriaca contra injuſtæ ſententiæ venenum, p. 3. q. 139. n. 12. D. Bernhardi verba de hoc remedio, ibid.

Appellatio evidenter frivola rejicienda eſt, ibid. n. 12.

Appellatio nec ſtatuto aut conſuetudine tolli poteſt, p. 3. q. 104. n. 65.

Appellationis beneficium in quem finem introductum, p. 3. q. 139. n. 8.

Appellationis loco in proceſſu inquiſitorio admittitur inquiſiti defenſio, p. 3. q. 139. n. 37. 38. 39. Obſerv. Scab. Lipſ. n. 40. 41.

Appellationem a ſententia, in qua ſaltem mulcta fuit irrogata, viva voce factam valere, p. 3. q. 139. n. 6.

per Appellationem executio pœnæ impeditur, ib. n. 12.

per Appellationem ſæpiſſime lites temerariæ protrahuntur, p. 3. q. 139. n. 19.

Appellatione pendente reus incarcerari num debeat, p. 3. q. 139. n. 42. 43. 44.

Appellatione pendente reus incarceratus non eſt relaxandus, p. 3. q. 139. n. 45. 46. 47. 48.

Appellatione pendente reus jam ante relaxatus non debet incarcerari, p. 3. q. 139. n. 49. durante decendio reus habens ſecuritatem incarcerari nequit, etiamſi non appellaverit, n. 50. Sent. Scab. Lipſ. n. 51.

Appellatione pendente non eſt procedendum, nec quicquam commutandum, aut innovandum, p. 3. q. 139. n. 2.

Appellatione pendente ſi judex ad torturam proceſſerit, & confeſſionem a reo extorſerit, talis confeſſio prorſus nulla & inefficax eſt ad condemnandum, p. 3. q. 139. n. 5.

AQUA.

Aqua & igne alicui interdicere, nihil aliud eſt, quam eum bannire, p. 3. q. 140. n. 14.

AQUILIA.

In lege Aquilia quod unus præſtitit, alium non relevat, p. 1. q. 34. n. 35.

ARBOR.

pro Arboribus furtim cæſis variæ competunt actiones, p. 2. q. 83. n. 2. plura vid. in voc. Furti pœna.

Arborum appellatione quænam veniant, p. 2. q. 83. n. 12. 13.

ARGUMENTUM.

Argumentum a contrario ſenſu deſumptum, in jure eſt fortiſſimum, p. 1. q. 26. n. 9. p. 1. q. 47. n. 19. p. 2. q. 54. n. 30. p. 2. q. 65. n. 15.

Argumentum a contrario ſenſu deſumptum in pœnalibus & ſtatutis infirmum eſt. p. 2. q. 73. n. 87.

Argumentum a correlatis quando valeat, p. 1. q. 19. n. 24.

Argumentum a genere delicti ad ejuſdem pœnam non ſemper valet, p. 2. q. 56. n. 31.

Argumentum ex ratione legis deſumptum firmum eſt, p. 1. q. 11. n. 20.

Argumentari & inferre ex conſideratione alicujus delicti abſoluta ad pœnam non licet, p. 2. q. 77. n. 46. 47.

Digitized by Google

ARIOLI.

Arioli quomodo puniendi, p.1. q.50. n.37. 38.39.40. Sententiæ Scabin. Lipſ. n 41.

Arioli an per diabolum futura prædicere poſſint, ibid. n. 43.44.47.

ARMA.

Arma ad occidendum apta, unde dolus occiſoris præſumendus, referuntur, p.1. q 3. n.9.11.13.14.15.16.17. 18. Sent Scab. Lipſ. n.10.12.

Armorum appellatione quænam comprehendantur, p.1. q.22. n.16. p.1. q.35. n.15.

Armorum inæqualitas in moderamine inculpatæ tutelæ non attendenda, p.1. q.30. n.19.

Armorum movendorum copia nulli, inſcio atque inconſulto Principe, tribuebatur, p.1. q.35. n.14.

Armorum paritas an in moderamine inculpatæ tutelæ præciſe requiratur, p.1 q.28. n.27.

Armorum qualitas in homicidio probe eſt attendenda, p. 1. q.3. n.4. & 5.

Armorum terror ſufficit, ut videatur dejeciſſe, p.1. q.37. n.7.

Ex quibus Armis dolus occidentis præſumatur, p.1. q.3. n.6.7.

Armati qui dicantur, p.1. q.22. n.16.

ARMENTA.

Armenta & greges quomodo differant, p.2. q.86. n.27. 28.

ARTICULI INQUISITIONALES.

Articuli inquiſitionales factum certum exprimere, p.3. q.113. n.28. & locum & tempus commiſſi delicti continere debent, ibid. n.29.

Articulos novos formare facta probatione, an in inquiſitorio proceſſu liceat, p.3. q.114. n.13.14.15.16.17.

Articuli Inquiſitionales debent eſſe clari, aperti & rotundi, p.3. q.113. n.32. & ſinguli non niſi unicum interrogatorium continere, ib. n.33. & ſeqq.

Articuli Inquiſitionales quando ſufficiant, ut opus non ſit formatione articulorum probatorialium, p.3. q.114. n.9. & ſeqq.

ad Articulos probatorios ante judicium & litis conteſtationem neminem cogi de jure ſuo reſpondere, quatenus verum, p.3. q.103. n.39.

ASSASSINIUM.

Aſſaſſinium unde dicatur, p.1. q.19. n.1.2.

Aſſaſſinium quid, p.1. q.19. n.3.4.

Aſſaſſinium crimen eſt crudele & horrendum, ib. n.6.9.

Aſſaſſinium homicidii ſpecies eſt, ibid. n.7.

Aſſaſſinium num ſola pecuniæ promiſſione committatur, p.1. q.19. n.44.45.46. Reſponſa Scabinor. Lipſienſ. n.47.49.51. quid ſi pretium certum non fuerit expreſſum, n.48.50.

Aſſaſſinium æquiparatur latrocinio, p.1. q.19. n.37.

Aſſaſſinii criminis requiſita, p 1. q.19. n.27.

Aſſaſſinii facinus in Italia frequentiſſimum, ib. n.2.

Aſſaſſinii pœna, p.1. q.19. n.10.11.12. hæc pœna diverſa eſt pro more cujusvis regionis, n.13 in ditionibus Sax. illud ſupplicium irrogari debet, quod moribus Sax. eſt receptum, n.14.

pro Aſſaſſinii crimine neque in jure Civili, neque Conſtitutione Criminali Carol. neque etiam in jure Sax. certa pœna conſtituta reperitur, p.1. q.19. n.10.

in Aſſaſſinii crimine an pecunia numerata ſemper intervenire debeat, p.1. q.19. n.35.36.38. Reſponſa Scabinorum Lipſ. n.39.

in Aſſaſſinio quomodo conatus puniendus, ibid. a n.52. usque ad 61. Sententiæ Scab. Lipſ. n.63.

ASSASSINUS.

Aſſaſſinus quis dicatur, q.1. 19. n.5.

Aſſaſſinus ſeu diffidatus ab omnibus impune occidi poteſt, p.1. q.19. n.11.

Aſſaſſinus ut pœna mortis puniri poſſit, tria requiruntur, ib. n.58.

Aſſaſſinator parricida qua pœna plectendus, p.1. q.19. n.28.29.30. Sententia Scabin. Lipſienſ. n.31.32.33. 34.

quid ſi Aſſaſſinus rem minimam acceperit, p.1. q.19. n. 40 42. Reſp. Scab. Lipſ. n.43.

Aſſaſſini quinam populi fuerint, & quænam incoluerint oppida, p.1. q.19. n.1.

Aſſaſſinatoris ſeu conductoris pœna, p.1. q.19. n.15. Sent. Scab. Lipſ. n.16.17.18.

Aſſaſſini ſeu locatoris pœna, ibid. n.19.20.21.22. Sent. Scab. Lipſ. n.25.26.

Aſſaſſini pœna de jure Canonico, ibid. n.11.

in Aſſaſſino quando ad actum proximum dicatur perventum, p.1. q.19. n.58.

ASSERTIO.

Aſſertio plurium correorum quando probet, p.3. q.121. n.39.

Aſſertio rei de mandatore quatenus faciat aliquem ſuſpectum, ibid. n.40.

per Aſſertionem cum juramento recte probantur, quæ in conſcientia noſtra & intellectu conſiſtunt, p.2. q.97. n.8.

ASYLA.

Aſyla Judæorum quibus patrocinabantur, p.3. q.150. n. 41. & ſeq.

ATTENTATUM.

Attentatum alicujus delicti de conſuetudine generali pœna ordinaria non punitur, p.2. q.76. n.60.

Attentatis pro delictis præſertim atrociſſimis eandem pœnam imponendam eſſe, quæ pro delictis conſummatis ſolet imponi, communis DD. opinio, p.2. q.17. n.4.

ATTESTATIO.

Atteſtationes teſtium quomodo debeant conſignari, p.3. q.114. n.80.81.82. In hac conſignatione quidnam ſit obſervandum, n.83. Obſerv. Scabin. Lipſienſ. n.84.

ATTILIUS.

Attilium Regulum Pœni in profundas tenebras claudebant, & diu poſt, ubi erat viſus ſol ardentiſſimus, repente educebant, & adverſus ictus ſolis oppoſitum tenebant, diductis atque inſutis ſurſum deorſumque palpebris, p.3. q.128. n.23.

AURIGA.

Aurigæ aliique pecuniam alteri exſolvendam ſubtrahentes, quomodo puniendi, p.2. q.85. n.92.93.94.95. Sent. Scab. Lipſ. n 96.

AUTOR RIXÆ.

Autor rixæ eſt ipſemet faber ſuæ fortunæ, p.1. q.29. n.45.

Autor rixæ quomodo puniatur, ſi de occiſore non conſtet, p.1. q.25. n.50.51.

Autor rixæ, qui poſtea in diſcrimine vitæ conſtitutus ad ſui defenſionem aliquem occidit, qua pœna plectendus, p.1. q.29. n.42. Sentent. Scab. Lipſ. n.46. 47. 48.49.

Autor rixæ beneficio neceſſariæ defenſionis uti nequit, ibid. n.42.43.

AUTORITAS.

Textibus magis, quam Autoritatibus eſt inhærendum, p. 1. q.1. n.59.

Αὐτοχειρία.

Αὐτοχειρία *gravius delictum homicidio, p.1. q.2. n.25.*

Αὐτοχειρίας *reorum bona ſibi arrogandi carnificum quorundam conſuetudo improbatur, p.1. q.2. n.32.*

Digitized by Google

Αὐτοχειρία omni jure eſt prohibita, ib. n. 26. 28.

Αὐτοχειρίας pœna, ib. n. 30. 33.

Αὐτοχειρίαν tentans, ſed non perficiens, quomodo puniatur, ib. n. 37. 44. & ſeqq.

AUXILIATOR.

Auxiliatores eadem pœna cum principali afficiendos eſſe, p. 1. q. 37. n. 59. quatenus procedat, n. 61.

Auxiliatores furti an puniantur ſuſpendio, p. 2. q. 87. n. 19. plura vid. in vocab. Furtum.

Auxiliatorum pœna in ſacrilegii crimine, p. 2. q. 89. n. 56. 57. 58 R. S. L. n. 50. 60.

AUXILIUM.

Auxilium & opem in aliquo crimine ex propoſito, tractatu ac conventione præcedente præſtans, tenetur pœna delicti iſtius ordinaria, p. 1. q. 42. n. 67. it. p. 1. q. 22. n. 31.

B.

BACULUS.

Baculo perpetratum homicidium an morte ſit puniendum, p. 1. q. 3. n. 19. 20. R. S. L. n. 22. ex percuſſione cum baculo grandiori in capite, dolus conjecturatur, p. 1. q. 3. n. 21.

BANNUM.

Bannum quomodo definiatur, p. 3. q. 140. n. 13 15. 16.

Bannum unde dicatur & derivetur, ib. n. 8. 9. 10.

Bannum alio nomine vocatur proſcriptio, quandoque etiam annotatio, ib. n. 11.

Bannum quomodo dividatur, ib. n. 17.

Bannum, die Acht, moribus Sax. & conſuetudine totius Germaniæ pœna contumaciæ adverſus reos abſentes & fugitivos perhibetur, ib. n. 6.

des Reichs Acht, quo ſenſu in foro Sax. appellitetur bannum ſuperius, ib. n. 40.

Bannum Imperiale & generale, des Heil. Römiſchen Reichs Acht und Bann, nemo niſi ſolus Imp. eoque abſente Rex Romanorum irrogare poteſt p. 3. q. 140. n. 18.

in Bannum an ſolus Imperator & Camera Cæſarea, vel etiam ſtatus Imperii, violatores pacis publ. declarare queant, p. 1. q. 36. n. 3. opinio negativa pro ſolo Imperatore & Camera Imperiali, n. 5. referuntur argumenta hujus opinionis, n. 6. 7. 8. 9. 10. verior eſt ſententia affirmativa, n. 11. 12. 24. referuntur fundamenta hujus ſententiæ, n. 13. 15. 16. Reſponſiones ad argumenta contraria, n. 18. 19. 20. 21. Sent. S. L. n. 25.

Bannum Imperiale & generale, quodnam & quale ſit, quisque ejus effectus, p. 3. q. 140. n. 18. 26. 27. 28. 29.

Bannum Imperiale locum habet tam contra contumaces, quam turbatores pacis publ. p. 3. q. 140. n. 22. 23.

Bannum Imperiale an ob delictum, an vero ob contumaciam fuerit irrogatum, nihil intereſt, p. 3. q. 140. n. 25.

Bannum juris Sax. contra fugitivos, quale ſit, p. 3. q. 140. n. 34. quomodo differat à vero Banno, n. 35. 36. 91.

Bannum Saxonicum duplex eſt, ſuperius, & inferius, Unter- und Ober-Acht, n. 37.

Bannum inferius ſeu primum quale ſit, p 3. q. 140. n. 38.

Bannum ſecundum ſeu ſuperius quodnam dicatur, ibid. n. 39. quo ſenſu in foro Sax. appellitetur Reichsacht, n. 40.

Bannum Sax. quando & in quibusnam cauſis locum habeat, p. 3. q. 140. n. 41. 42. 43. 44. 45. non ſolum in homicidio, ſed & in crimine adulterii & furti, n. 46. S. S. L. 47. 48.

Bannum ſuperius infamiam irrogat, p. 3. q. 140. n. 116.

Bannum ſpeciale à ſtatibus Imperii irrogatur, p. 3. q. 140. n. 30. quale ſit, & quisnam hujus effectus, n. 31. 32. 33.

Bannum præfecti aut quæſtoris alicujus in Elect. Saxon. non extenditur ad totum Electoratum, p. 3. q. 140. n. 92. 93.

inter declarationem ſeu condemnationem in Bannum Imperiale, & declarationis executionem, eſt diſtinguendum, p. 1. q. 36. n. 18.

Banni Imperialis quisnam ſit judex competens, p. 3. q. 140. n. 19. 20. 21.

Banni ſuperioris effectus, p. 3. q. 140. n. 111. quomodo differat ab effectu banni inferioris, n. 112. 113. 114. 115.

Banni primi ſeu inferioris quisnam ſit effectus in foro Sax. p. 3. q. 140. n. 94. 95. 96. 97. ejus formula declaratur, n. 98.

in Banno ſuperiori in foro Sax. confiſcatio bonorum hodie obtinet, p. 3. q. 135. n. 32. 33.

Banno ſecundo notatus amittit bona ſua, p. 3. q. 140. n. 117. usque ad n. 124. S. S. L. n. 125. liberis tamen legitima, & uxori portio ſtatutaria debetur, n. 126.

in Banno inferiori ſeu primo, locum non habet confiſcatio bonorum, p. 3. q. 140. n. 127. de conſuetudine bona fugitivorum annotantur, n. 128. Obſervantia S. L. n. 129.

Banno amiſſa bona recuperari nequeunt, p. 3. q. 140. n. 130.

à Banno Imperiali abſolutio, ab Imperatore vel Camera fieri debet, p. 1. q. 36. n. 8.

Banniendi modi tres ordinarii adhuc extant, p. 3. q. 140. n. 19.

BANNI PROCESSUS.

Banni Proceſſus antequam formetur, non ſolum certo conſtare debet de corpore delicti commiſſi, ſed & probabiliter de perſona delinquentis, p. 3. q. 140. n. 49. 50. 51.

Banni Proceſſus locum non habet, niſi in criminibus, pro quibus pœna ultimi ſupplicii irroganda venit, p. 3. q. 140. n. 53. 54. O. S. L. 55. 56.

Bannitorii Proceſſus forma in foro Sax. adverſus delinquentes fugitivos, quænam ſit, p. 3. q. 140. n. 57. 58. 59. 60. 72. 73.

in Banni Proceſſu quænam dicatur citatio legitima, p. 3. q. 140. n. 61. trina citatio hodie abrogata eſt in foro Saxon. n. 62. 63. citatio debet continere terminum legitimum, & quando hoc fallat, n. 64. 65. citatio in tribus diverſis territoriis eſt affigenda, n. 66. niſi fugitivus certum habeat domicilium, n. 67. S. S. L. n. 68. quid ſi citatio affigatur in Epiſcopatu Marſiburgenſi, Miſnenſi, & Numburgenſi, ib. n. 69. 70. R. S. L. n. 71. quando fugitivus condemnandus ad probationem legitimi impedimenti, n. 74. O. S. L. n. 75.

in Bannum inferius quomodo & quando reus declaretur, p. 3. q. 140. n. 76. 78. Obſerv. Stab. L. n. 77. 79.

in Bannum ſuperius quando Bannitus ſit declarandus, p. 3. q. 140. n. 80 81. 82. 83. S. S. L. n. 84.

in Banni ſuperioris Proceſſu quomodo procedatur, p. 3. q. 140. n. 85. S S. L. n. 86.

in Bannum ſuperius qualiter & quomodo reus declaretur, p. 3. q. 140. n. 87. S. S. L. n. 88.

ad Bannum Procedendi in quibusdam judiciis forma peculiaris recepta eſt, p. 3. q. 140. n. 89. R. S. L. n. 90.

Bannitorium judicium quomodo differat à criminali judicio, in crimine jam pernoctato, formato, p. 3. q. 136. n. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 82.

Bannitorium judicium intermitti non poteſt, p. 3. q. 136. n. 113. 114. O. S. L. n. 115. 116.

Digitized by Google

Bannitorium judicium, das Acht-Gericht, *quando locum habeat, quæque ejuſdem ſint requiſita, p. 3. q. 136. n. 91. 94. 95. 105. 108.*
Bannitorium judicium formatur ſolum in crimine, quod ultimo ſupplicio punitur, p. 3. q. 136. n. 100. R. J. J. n. 101.
Bannitorium judicium locum non habet, niſi reus ſit fugitivus & latitet, p. 3. q. 136. n. 106. 107.
Bannitorii judicii, des Acht-Gerichts, *hodie non niſi unicus remanet effectus, & quinam, p. 3. q. 136. n. 87. 88. 90.*
in Bannitorio judicio ſtatim agitur ad bannum, non ſervato juris ordine, p. 3. q. 136. n. 80. 81.
in Bannitorio judicio clamor violentiæ, das Zetter-Geſchrey, *quandoque omittitur, p. 3. q. 136. n. 109. 110. 111. 112.*

BANNITUS.

Bannitus ab uno loco Regni, Ducatus ſeu Comitatus, cenſetur bannitus à toto Regno, Ducatu ſeu Comitatu, ſi is, qui ſententiam banni tulit, habeat merum Imperium, à ſuperiore, p. 1. q. 36. n. 16.
Bannitus deprehenſus condemnari nequit, antequam de crimine confeſſus aut convictus fuerit, p. 3. q. 140. n. 99. 100. 101. 103.
Bannitus ſtatim poteſt torqueri abſque ulteriori alio indicio, p. 3. q. 140. n. 104. O. S. L. n. 105.
Bannitus liberare ſe poteſt à primo banno, & quomodo, p. 3. q. 140. n. 106. 108. 109.
Bannitus à banno juramento ſe eximere debet, p. 3. q. 140. n. 170. S. S. L. n. 110.
Bannitus an impune ab aliquo occidi queat, p. 3. q. 140. n. 131. 132. 133. 134. rationes negativæ, n. 135. 136. 137. 138. 139. 140. S. S. L. n. 141.
Banniti rei corpus & vita quaſi, ſecundum quosdam DD. omnibus exponitur, p. 3. q. 140. n. 54.
Banniti æquiparantur deportatis, p. 3. q. 140. n. 14.
Bannitum occidens non tenetur pæna homicidii ordinaria, p. 3. q. 140. n. 142.
adverſus Bannitum quomodo ſit procedendum ad bannum ſuperius, in die Ober-Acht, *p. 3. q. 140. n. 82. 83.*

BAPTIZARI.

bis Baptizari infantem facientis mulieris pæna, p. 2. q. 93. n. 43. R. S. L. n. 44.
pæna carnaliter cognoſcentis puellam, quam ex ſacro Baptiſmate levavit, p. 2. q. 72. n. 57. 58. S. S. L. n. 59.

BARBITONSOR.

Barbitonſoribus de lethalitate vulneris deponentibus an credendum, p. 1. q. 26. n. 36. O. S. L. n. 37.

BARO.

Baronum autoritas in Imperio plus habet ponderis, quam alibi Principum & Ducum, p. 3. q. 150. n. 24.
Barones an torqueri poſſint, vid. infra in verb. Torqueri.

BELLUM.

Belli indicendi jus ſoli Imperatori competit, p. 1. q. 37. n. 2. 8.

BESTIA.

Beſtiarum objectio, & damnatio ad beſtias, quomodo ab invicem differant, p. 3. q. 128. n. 26. 27.

Beyliegen.

Beyliegen, *verbo hoc quid denotetur, p. 2. q. 56. n. 71.*

BIBACITAS.

ex Bibacitate multi gloriam quærunt & præmia, p. 3. q. 146. n. 12. 13. 14.

BIGAMIA.

Bigamia eſt ſpecies fornicationis & delictum carnis, p. 2. q. 66. n. 1.
Bigamia eſt delictum gravius adulterio, ib. n. 2.
Bigamia an omni jure ſit prohibita, ibid. n. 3. 4. & ſeqq.
Bigamia quomodo puniatur ex jure Civili, ib. n. 15. 17. 19. 24. 26.
Bigamia quomodo hodie in Imperio Romano & foro Sax. ex ſanctione Carolina puniatur, p. 2. q. 66. n. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 37. S. S. L. n. 36. 38.
Bigamiæ pæna ceſſat, ſi nec copula carnalis, nec benedictio ſacerdotalis fuerit ſubſecuta, p. 2. q. 66. n. 80.
Bigami concumbentes ante benedictionem ſacerdotalem, quomodo puniantur, p. 2. q. 66. n. 44. 45. 46. 48. 50. S. S. L. 49. 51.
Bigami à conjuge deſerti, cum alia perſona matrimonium ineuntis, pæna, p. 2. q. 66. n. 60. 61. 62. 63. S. S. L. n. 64.
quid ſi uxor perſuaſa, virum ſuum mortuum eſſe, alteri nubat, ib. n. 65. 66. 67. S. S. L. n. 68.
qua pæna affici debeat fæmina ſoluta, quæ cum marito, qui uxorem habet, matrimonium contrahit, & concumbit, p. 2. q. 66. n. 69. 70. 72. R. S. L. n. 73.
pæna viri ſoluti, cum uxore alterius matrimonium contrahentis, ib. n. 74. R. S. L. n. 75.
quid ſi fæmina ſoluta ignoranter marito alieno nupſerit, ib. n. 76. 77. 78. S. S. L. n. 79.
Bigamum interceſſio conjugis à pæna gladii non liberat, p. 2. q. 66. n. 39. 40. 41. 42. O. S. L. n. 43.
Bigamorum, qui nondum concubuerunt, pæna quæ ſit, p. 2. q. 66. n. 52. 53. 54. 55. 56. 59. S. S. L. n. 58.

BLASPHEMIA.

Blaſphemia quale ſit crimen, p. 1. q. 45. n. 1.
Blaſphemia quomodo factis committatur, ib. n. 96. 98. 99. S. S. L. n. 100. 101.
Blaſphemia non inepte cum crimine læſæ Majeſtatis comparatur, p. 1. q. 45. n. 98.
Blaſphemia mediate vel immediate in Deum committitur, p. 1. q. 45. n. 15. quomodo immediate committatur, n. 16. 17. 18. 19. quomodo hæc blaſphemia puniatur, n. 20. 21. 22. 23. 24. R. S. L. n. 27. 28. 29. 30. 31.
Blaſphemia mediate quomodo in Deum committatur, p. 1. q. 45. n. 79. Blaſphemiæ hujus quæ ſit pæna, n. 80. 81.
Blaſphemia hæc quomodo puniatur in foro Sax. n. 82. 83. 84. 86. O. S. L. 85.
pro Blaſphemia habetur quodlibet verbum injurioſum in Deum prolatum, p. 1. q. 45. n. 25. 26.
de Blaſphemiæ crimine cognitio an mixti ſit fori, p. 1. q. 45. n. 104. 105. 106.

BLASPHEMARE.

quid de eo, qui ex pravo loquendi uſu Blaſphemat, habendum, p. 1. q. 45. n. 76. 77. S. S. L. n. 78.
Blaſphemiæ pæna ordinaria ut locum habeat, propoſitum Blaſphemandi maximopere requiritur, p. 1. q. 45. n. 65.
Blaſphemorum in foro Sax. quæ ſit pæna, p. 1. q. 45. n. 45. 46. 47. S. S. L. n. 48. 49.
Blaſphemantium pæna de jure Divino eſt ultimum ſupplicium, p. 1. q. 45. n. 2. ut & de jure civili, n. 3. num hæc pæna hodie in deſuetudinem abierit, n. 4.
Blaſphemantium varia in receſſibus Imperii definiuntur pænæ, ib. n. 5. 6. 7. 8. in noviſſimis Imperii conſtitutionibus ſtatuta eſt pæna mortis aut mutilationis membrorum, n. 9. 10. quanam pæna in terris Sax. hodie obtineat, n. 13. 14.
Blaſphemos occultantium pæna, p. 1. q. 45. n. 11.
in Blaſphemis puniendis negligentia magiſtratus quomodo coërceatur, p. 1. q. 45. n. 12.

Digitized by Google

cauſæ variæ ſunt, quæ Blaſphemos à pœna mortis liberare poſſunt, p. 1. q. 45. n. 55. 56.
Blaſphemiæ pœna clerici etiam tenentur, ib. n. 48. 49. 50. R. S. L. n. 51.
Blaſphemantes quatenus ebrietas excuſet, ib. n. 57. 59. S. S. L. n. 60. 61.
Blaſphemi ira commoti delinquentes mitius puniuntur, ib. n. 62. 63. 64. R. S. L. n. 65.
Blaſphemantes Judæi ſimili pœna plectendi ſunt, p. 1. q. 45. n. 52. 53. R. S. L. n. 55.
in Blaſphemiæ crimine nobilitas neminem excuſat, ib. n. 91. 92. S. S. L. n. 93. 94.
Blaſphemantes quatenus pœnitentia excuſet, ib. n. 66. 67. 68. 69. S. S. L. n. 70.
in Blaſphemiæ crimine ruſticitas non excuſat, ib. n. 43. 44. 45. 46. S. S. L. n. 47.
qui Blaſphemaverit ſemel tantummodo Deum, num mitius puniatur, ib. n. 36. 38. 39. 40. 41. R. S. L. n. 42.
Blaſphemantium B. Virginem, aliosque Sanctos, quæ ſit pœna, ib. n. 71. 72. 73. R. S. L. n. 74.
Blaſphemis non deneganda eſt defenſio, p. 1. q. 45. n. 102. 103.

BOMBARDA.

Bombardis cædes regulariter perpetratur, p. 1. q. 3. n. 23. S. S. L. n. 24.

Brandbettler.

Brandbettler, quomodo puniendi, p. 2. q. 93. n. 72. 75. S. S. L. n. 73. 74. 75. 76. 77.

Brandzeichen.

Brandzeichen, quænam ſint, p. 1. q. 37. n. 22.

BRUTUM.

adverſus Bruta animalia in quibus delictis animadvertatur, p. 3. q. 131. n. 16.

BURSICOPI.

Burſicopi quomodo puniantur, ſi perſonas indicare nequeant, quibus Burſæ fuere abſciſſæ, p. 2. q. 81. n. 29. 30. 31. 32. 33. O. S. L. n. 34.

C.

CADAVER.

Cadavera punitorum debent ſepeliri, p. 3. q. 137. n. 69. quod tamen quandoque fallit, ut in pœna ſuſpendii & rotæ, n. 70. 71. it. p. 3. q. 101. n. 19.
Cadavera punitorum recte conceduntur Medicis ad anatomiam, p. 3. q. 137. n. 72. 73. 75. modo Princeps conſentiat, n. 74. S. S. L. n. 76.
in Cadaver occiſi non animadvertendum, p. 1. q. 2. n. 30. 33.
in Cadavera delinquentium quandoque animadvertitur, p. 3. q. 141. n. 5.
in Cadavera reorum num animadvertere liceat, p. 3. q. 131. n. 27. 28. 30. 31. 32. 33.
in Cadavera reorum mortuorum quando & quibus caſibus ſit animadvertendum, p. 3. q. 131. n. 34. traditur per diſtinctionem certorum quorundam caſuum, n. 35. 37. 39. 41. 42. 44. 45. 48. 49. S. S. L. n. 36. 38. 40. 43. 46. 47. 50. 51.
judices qui Cadavera mortuorum ſuſpendi faciunt, reprehendendos, & in ſyndicatu teneri, dicunt, p. 3. q. 131. n. 28.
in Cadavera delinquentium quare animadvertatur, p. 3. q. 131. n. 13. 15.
in Cadaver rei, de crimine confeſſi, & in carcere ſemetipſum interficientis, num ſit ſæviendum, p. 1. q. 2. n. 36. S. S. L. n. 39. 40.
ut circum Cadavera tubis canerent, unde mos ille ortus apud Romanos fuerit, p. 1. q. 21. n. 3.
Cadavera defunctorum qui ſpoliant, quomodo puniantur, p. 2. q. 83. n. 53. 54. 55. 56. R. S. L. n. 57. quandoque hoc caſu pœna mortis infligitur, n. 58. 59.
Cadavera ſuſpenſorum qui ſpoliant, quomodo puniantur, p. 2. q. 83. n. 60. 61. 62. S. S. L. n. 63.

CÆSAR.

Cæſaris & Statuum ſive ordinum Imperii conſenſus mutuus, eſt forma ſubſtantialis decretorum comitialium, p. 1. q. 41. n. 77.

CAMBYSES.

Cambyſen Regem Perſarum, interemiſſe Siſamnem, unum ex judicibus, quod pecunia corruptus male judicaſſet, & interempto detractum corium in lora concidiſſe, quibus tribunal, in quo ille judicaret, intendit, ibidemque filium ejus Oranem ſedere judicem præcepiſſe, atque in memoria habere, in quo judicaret tribunali. ſcribunt, p. 3. q. 128. n. 21.

CANCER.

Cancrorum furtum quomodo puniatur, p. 2. q. 84. n. 90.

CANIS.

Canis cur una cum parricida culeo inſuatur, p. 1. q. 8. n. 9.

CAPER.

in Capro juvenes ſibi advehi facientium fœminarum pœna, p. 1. q. 50. n. 61.

CAPTIVUS.

an prehendere & Captivum ducere judex ſuperior in criminalibus delinquentem, in territorio, ubi alius habet baſſam juriſdictionem, eo irrequiſito, queat, p. 3. q. 109. n. 84. R. S. L. n. 85.

CAPTURA.

in Captura decernenda judex caute procedere debet, p. 3. q. 111. n. 4.
Captura abſque indiciis præcedentibus locum non habet, p. 3. q. 111. n. 14. & ſeqq.
Captum eſt requiſitum inquiſitionis legitimæ, ib. n. 1.
Captura locum non habet, niſi in delictis, quorum pœna eſt ultimum ſupplicium, aut corporis afflictiva, p. 3. q. 111. n. 5. 6. 7. 8. 9. niſi delinquens ſit vagabunda perſona, n. 10. 11. aut ſi de pœna certa irroganda non conſtet, n. 12. 13.
Captura materia tota judici eſt arbitraria, p. 3. q. 111. n. 23.

CAPUT.

Caput hominis duplex eſt, naturale & civile, p. 3. q. 102. n. 4. 6.
Caput præcipua & nobilior hominis pars eſt, p. 3. q. 128. n. 35. it. p. 3. q. 110. n. 26.
Capitis pœna in diſpoſitione legis vel ſtatuti accipitur de morte civili, p. 3. q. 111. n. 92.

CARCER.

Carcer ad continendos, non excruciandos, homines haberi debet, p. 3. q. 111. n. 63.
Carcer eſt mala manſio, & torturæ ſpecies, ib. n. 2.
Carceratio injuſta pœnam meretur, ib. n. 3.
Carcer an ſit pœna, p. 3. q. 111. n. 63. 64. hodie pœna eſt, p. 3. q. 130. n. 8. 9.
Carcer qualis eſſe debeat, p. 3. q. 130. n. 10. 11. it. p. 3. q. 111. n. 44. ubi tria potiſſimum notanda, (1) ut Carcer ſit locus tolerabilis, n. 45. (2) non perpetuo ibi reus detineatur, n. 54. (3) Carcer ſit cuſtodia, non pœna, n. 63.
Carcer non ſit locus horribilis & ſubterraneus, p. 3. q. 111. n. 45. 46. 47. 48. S. S. L. n. 49.
Carcer perpetuus eſt ſervitus, & morti æquiparatur, p. 3. q. 111. n. 57. p. 2. q. 53. n. 25.
Carcer perpetuus regulariter nemini poteſt imponi, p. 3. q. 111. n. 56. 57. niſi per legem & ſtatutum, & quatenus, n. 58.

Digitized by Google

n. 58. 59. ex alia ve juſta & ſufficienti cauſa, n. 60. 61. S. S. L. n. 62.
Carcer privatus correctionis cauſa permittitur, p. 3. q. 111. n. 82.
Carceris pœnam an & quatenus judex inferior, der Erb-Richter, indicere queat, p. 3. q. 109. n. 61. 62. 63. S. S. L. n. 64. 65.
Carceris pœnam, judex inferiorem habent juriſdictionem, ultra octiduum, & mulctam pecuniariam ultra 3. vel 4. ſexagenas antiquas, h. e. 80. groſſos, indicere non poteſt, p. 2. q. 70. n. 49.
pro Carceris pœna ad triduum, regulariter indicitur mulcta unius ſexagena nova, qua eſt 60. groſſorum, ac pro Carcere ad octiduum mulcta trium, vel ad ſummum quatuor, ſexagenarum novarum, p. 3. q. 133. n. 47.
Carceris privati pœna, p. 3. q. 111. n. 78. 79. 80. 81.
Carceris privati probibitio quatenus limitetur in parentibus, p. 2. q. 100. n. 30.
Carceris effractores num crimen fractæ pacis committant, p. 1. q. 35. n. 39.
Carcerem effringens & aufugiens reus quomodo ſit puniendus, p. 3. q. 111. n. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. S. S. L. n. 97. 98.
Carcerem privatum exercens crimen læſæ Majeſtatis committit, p. 1. q. 41. n. 124. niſi ex juſta cauſa boc fiat, n. 125. 126. pœna hujus criminis, n. 128. 129.
Carcerem duriorem vel leviorem judex ex juſta cauſa decernere poteſt, p. 3. q. 111. n. 50. 51. 52.
è Carcere aliquem eximentis pœna, p. 3. q. 111. n. 84. 85. 86. 87. 88. R. S. L. n. 89.
è Carcere aliquem eximens, an teneatur eadem pœna, qua puniendus erat carceratus, p. 1. q. 35. n. 40. 41. 42. quid juris in foro Sax. n. 43. 45. parum refert quoad punitionem effractoris, an carceratus fuerit condemnatus, nec ne, n. 44. S. S. L. n. 46.
in Carcere reus quamdiu detinendus, p. 3. q. 111. n. 54. 55.
è Carcere quando ſit relaxandus ſub cautione reus, deprehenſus in facto manuali, p. 3. q. 136. n. 83.
in Carcere pater filium, vel dominus ſervum, detinere poteſt, p. 3. q. 111. n. 82.
in Carcere ſemetipſum interficiente reo de crimine confeſſo, num in cadaver ipſius ſæviendum ſit, p. 1. q. 2. n. 36. S. S. L. n. 39. 40.
in Carcere mares à fœminis ſeparari jubentur, p. 3. q. 111. n. 66.
ad Carceres reus confeſſus non eſt conducendus, ubi alii ſunt carcerati, p. 3. q. 126. n. 22.
in Carceres ſqualidos perſonas delatas ex nuda ſuſpicione, ſine legitimis præcedentibus indiciis, conjicientes judices pœna digni ſunt, p. 3. q. 111. n. 28.
Carcerum cuſtodes an & qua pœna afficiendi ſint, ſi eorum negligentia incarcerati aufugiant, p. 3. q. 111. n. 99. 100. usque ad n. 113. S. S. L. n. 112. 114. 115.
in Carceribus diſtinctis pluribus, delicti complices detinendi ſunt, p. 3. q. 111. n. 65. 66.
in Carceribus diutina rei detentio mitigat pœnam, p. 3. q. 149. n. 43. 44. S. S. L. n. 45. 46. 47. modo reus præter ſuam culpam in carcere diuturniori fuerit detentus, n. 48.

CARNIFEX.

Carnifex officium ſuum peragens non peccat, p. 3. q. 137. n. 49. 50. 51.
Carnifex qualis eſſe debeat, ib. n. 51.
Carnifex quomodo expedire debeat actum executionis, p. 3. q. 137. n. 60. 61. 62. 63.
Carnifex tutus ſit ab omni auſu populi temerario, ibid. n. 66.
Carnificis, executionem non recte peragentis, pœna, ibid. n. 67. S. S. L. n. 68.
Carnificis officium famoſum eſt, p. 3. q. 137. n. 55. 56. 57.
Carnifici de actu torturæ deponenti fides habenda non eſt, p. 3. q. 124. n. 67. S. S. L. n. 68.
Carnifice deficiente, judex aliquem cogere poteſt, ut ſit executor, p. 3. q. 137. n. 53. cui merces quinque aureorum ſolvenda eſt, d. n. 53. quandoque unus ex facinoroſis reis ad exequendum cogi poteſt, n. 54.
de Carnifice verba Lutheri, p. 3. q. 137. n. 51.
Carnifices hodie ex opinione hominum aliqua macula laborant, p. 3. q. 137. n. 58. S. S. L. n. 59.
Carnifices optime omnium tormentorum genera norunt, p. 3. q. 117. n. 28.
Carnificum quorundam, bona reorum αὐτοχειρίας ſibi arrogantium, conſuetudo improbatur, p. 1. q. 2. n. 32.

CARO.

in Carnis delictis utriusque rei confeſſio repræſentat corpus delicti, p. 2. q. 72. n. 52.
in Carnis delictis quando dicatur conſtare de corpore delicti, p. 3. q. 148. n. 54. 55.

CAROLUS.

Caroli V. de Germaniæ Regibus dicterium, p. 1. q. 41. n. 71.
Caroli Magni in Imperio Francico de monetarum officinis mandatum, p. 1. q. 42. n. 3.

CASTITAS.

Caſtitas major in uxore, quam in maſculo requiritur, p. 2. q. 53. n. 15. ſed ſacra ſcriptura differentiam ſexus in crimine adulterii reſpuit, n. 16.

CASUS.

Caſus fortuitus differt à caſu improviſo, p. 1. q. 5. n. 31.
Caſus in jure ſtatutario prætermiſſus ex jure communi decidendus eſt, p. 2. q. 65. n. 30.
Caſus inſoliti in conſequentiam trahendi non ſunt, p. 2. q. 82. n. 3.
de Caſu uno quod dictum eſt, de alio negatum videtur, p. 2. q. 60. n. 47.
in Caſibus æquiparatis quod de uno à lege ſtatuitur, id quoque de altero conſtitutum intelligitur, p. 2. q. 56. n. 55.
in Caſibus à jure Saxon. non expreſſis, recurrendum eſt ad diſpoſitionem juris communis, p. 3. q. 141. n. 14.

CATHARINA.

Catharina Medicea, ut arcana ſcrutaretur, è comitatu ſuo nobilem puellam Antonio, Navarræ Regi, alias nimia proclivitate in voluptates decurrenti, ſubmiſiſſe perhibetur, p. 2. q. 54. n. 11.

CATO.

Catonis, cum quæreretur, quid maxime in re familiari expediret, reſponſio, p. 2. q. 92. n. 8.

CAUSA.

Cauſa falſa interceſſioni adjecta ipſam non vitiat, p. 2. q. 55. n. 77.
Cauſa etiam leviuſcula ad purgationem doli, & pœnæ mitigationem ſufficit, p. 2. q. 58. n. 38.
Cauſa ceſſante ceſſat effectus, p. 2. q. 58. n. 17.
Cauſa poſita ponitur effectus, p. 1. q. 37. n. 42.
Cauſa beſtialis delinquentem à dolo & pœna ordinaria excuſat, p. 3. q. 140. n. 43. & ſeqq.
facta eadem, non ab eodem, nec ab iisdem Cauſis profecta, longe diſſimilia judicantur, p. 1. q. 24. n. 5.

CAU-

Digitized by Google

CAUTIO.
Cautio, quanta à reo pro conceſſo ſalvo conductu præſtari debeat, p. 3. q. 112. n. 92. & ſeqq.
ſi Cautio ſine determinatione certæ ſummæ præſtita ſit, quid fidejuſſor ſolvere teneatur, ib. n. 96. & ſeq.
Cautio pro ſalvo conductu non ſolum fidejuſſoribus, ſed pignoribus præſtari poteſt, p. 3. q. 112. n. 98. & ſeq.
Cautio juratoria quando pro ſalvo conductu admittenda, ib. n. 104. & ſeqq.
Cautio præſtita nunquam eſt duplicanda, ib. n. 123. & ſeq.
Cautio juratoria an admittenda ſit, ſi minitator fidejuſſores vel pignora habere nequeat, p. 1. q. 37. n. 91. 92. 93. 94. O. S. L. n. 95.
Cautio juratoria quandoque in cauſis criminalibus admittitur, p. 3. q. 106. n. 49. S. S. L. n. 52.
Cautio an à reo in cauſa injuriarum exigi queat, p. 2. q. 95. n. 60. 61. 62. R. S. L. n. 63. qualis præſtanda, n. 64. R. S. L. n. 65.
Cautionis pecunia, reo non comparente, cui debeatur, p. 3. q. 112. n. 109. num ſingulis vicibus, quibus reus emanſerit, exigi poſſit, ib. n. 117. & ſeqq. & an ipſo jure commiſſa ſit, n. 126. & ſeqq.
Cautionis pecunia à fidejuſſore ſoluta, nihilominus contra reum fugitivum criminaliter procedi poteſt, ib. 131. & ſeq.
Cautionem qualem accuſator præſtare debeat, p. 3. q. 106. n. 44. 45. 46. 47. 48.
ad Cautionem præſtandam, reus in cauſis criminalibus de fuga ſuſpectus cogendus eſt, p. 2. q. 95. n. 62.

CERTUS.
ubi lex diſponit aliquid reſpectu Certæ rei, debet prius de illa re conſtare, p. 1. q. 16. n. 3.

Cryſtallen.
Magorum in Cryſtallo aut vitro cum dæmone colloquia miſcentium & converſantium quæ ſit pœna, p. 1. q. 50. n. 37. 38. 39. 40. S. S. L. n. 41.

CITARE.
Citare num judex ſuperior in cauſis criminalibus ſubditos, judice inferiore irrequiſito, poſſit, p. 3. q. 109. n. 80. 81. 82. R. S. L. n. 83.
Judex delicti, abſentem per ſubſidium iſtius jurisdictionis, ubi deprehenditur, vel ſi latitet, edicto publ. in tribus diverſis trium Dominorum territoriis affixo, Citare, & adverſus non comparentem ad bannum procedere ſolet, p. 3. q. 110. n. 47. plura vid. ſup. in voc. Banni Proceſſus.
Citari ex levi aliqua præſumptione, judex delinquentem verbaliter facere poteſt, p. 3. q. 111. n. 38.

CITATIO.
Citatio unica continere debet legitimum terminum & ſpatium Sax. p. 3. q. 140. n. 64. in tantum, ut ſi unica dies ſolum deficiat, reus pro contumaci haberi non poſſit, d. n. 64.
Citatio ad judicium bannitorium quomodo & ubi ſit affigenda, p. 3. q. 136. n. 80.
Citatio generalis quatenus ſalvum conductum contineat, p. 3. q. 112. n. 16. 17. 18. S. S. L. n. 19.

CIVILIS.
Civiles & criminales cauſæ, & pœnæ quæ ſint, vid. inf. in vocab. Criminalis.

CIVITAS.
Civitates Imperiales ſunt etiam Status Imperii, & ſeſſuram, ac jus votandi in Comitiis habent, p. 1. q. 36. n. 4.
Civitates refugii apud Iſraëlitas ſex erant, conſtitutæ in gratiam homicidarum, & quorum, p. 1. q. 1. n. 22. 58.

CLARISSIMI.
Clariſſimi, quænam perſonæ apud Romanos fuerint, p. 3. q. 118. n. 69. 70.

CLANDESTINUS.
ex Clandeſtino actu dolus agentis præſumitur, p. 1. q. 15. n. 51.

CLAUSULA.
Clauſula: omni meliori modo; vel ſalvo jure: vel ſuper quibus omnibus & ſingulis annexis petit ſibi jus & juſtitiam adminiſtrari. cujus ſit operationis, p. 3. q. 106. n. 13.

CLERICUS.
Clericus à judice laico judicari nequit, p. 1. q. 2. n. 18. it. p. 2. q. 62. n. 19.
Clericus in quocunque ordine conſtitutus, ob quodvis fere delictum ſolummodo ab Eccleſiaſtico judice deponitur, p. 2. q. 62. n. 19.
Clericus ob commiſſum homicidium de jure Canonico deponendus, & in monaſterium detrudendus, p. 1. q. 2. n. 16. 17.
Clerici peculiare ſortiuntur forum, p. 3. q. 110. n. 82. 83. 84.
Clerici apud Reformatos ubi conveniantur, ibid. n. 85. 86. 87.
Clerici de jure Divino à poteſtate Magiſtratus Politici exempti non ſunt, p. 1. q. 2. n. 21.
Clerici an in crimine adulterii à pœna ordinaria excuſentur, p. 2. q. 62. n. 16. 17. 18. 19. 21. 22. 23. S. S. L. n. 24. 25.
Clerici etiam pœna blaſphemiæ tenentur, p. 1. q. 45. n. 48. 49. 50. R. S. L. n. 51.
de quibus cauſis Clericorum Conſiſtoriales judicent, p. 1. q. 2. n. 20.

COEMETERIUM.
ad Cœmeterium confugiens reus, à ſeculari judice puniri nequit, p. 3. q. 110. n. 92 93. de conſuetudine hoc privilegium ceſſat, n. 95. 96. R. S. L. n. 97.

COGITATIO.
Cogitationis pœnam nemo patitur, p. 1. q. 22. n. 70. p. 1. q. 17. n. 18.

COGNITIO.
Cognitio criminis, vel pœnæ executio, ſine accuſatione non procedit, p. 1. q. 34. n. 76.
ſi abſque Cognitione cauſæ procedatur ad executionem ſtatim, ordine juris violato, proceſſus & actus totus nullius momenti eſt, p. 3. q. 113. n. 4.
nulla alia committitur major nullitas, quam quæ ex omiſſa cauſæ Cognitione naſcitur, p. 3. q. 113. n. 5.

COGNOSCERE.
Cognoſcentis carnaliter puellam, quam ex ſacro baptiſmate levavit, pœna, p. 2. q. 52. n. 57. 58. S. S. L. n. 59.

COIRE.
Coëundi potentia variis mediis alicui poteſt adimi, p. 2. q. 61. n. 15.
Coitus omnis illicitus damnatur, ac pœnam meretur, p. 2. q. 69. n. 60.

COLLECTA.
Collectas creditor ſolvit, non debitor, p. 2. q. 92. n. 76. 77. O. S. L. n. 78.

COMBUSTIO.
Combuſtio inter pœnas capitales maxima, p. 3. q. 128. n. 49.
etiam antiquitus non ignota, ib. n. 50.
quomodo hodie exerceatur, n. 51.

COMITATUS.
Comitatus, Ducatus, vel Marchionatus generali con-

Digitized by Google

ceſſione Regalia conceſſa non intelliguntur, p. 1. q. 43. n. 11.

COMITIA.

in Comitiis Imperialibus quisnam judex competens, p. 3. q. 110. n. 81.

in Comitiis Imperii quicquid ſtatuitur, in vim contractus, inter Cæſarem & Ordines initi, valet, p. 1. q. 41. n. 79.

COMMODATARIUS.

Commodatarius, aliique, in rebus ſibi concreditis, furtum quoque committunt, p. 2. q. 85. n. 65. quomodo puniantur, n. 66. 67. 68. 69. 70. 71. S. S. L. n. 72. 73.

CONATUS.

Conatus alicujus delicti de conſuetudine generali non punitur pœna ordinaria, effectu non ſecuto, p. 2. q. 71. n. 48. p. 1. q. 21. n. 41. p. 2. q. 61. n 4. p. 1. q. 17. n. 6. 14. hæc conſuetudo jure Sax. probata eſt, n. 15.

Conatus in criminibus quomodo puniendus, p. 1. q. 17. n. 11. Julii Clari diſtinctio approbatur, ib. n. 11. 12.

Conatus in omnibus & quibusvis delictis ſive ſint atrociſſima, ſive non, quantumvis ad actum proximum fuerit deventum, ordinaria cujusvis delicti pœna non debet puniri, p. 1. q. 17. n. 13. hujus regulæ duæ ponuntur exceptiones, d. n. 13.

Conatum licet lex Civilis puniat, tamen jus Sax. ſolummodo punit eventum, p. 1. q 17. n. 15.

Conatus ſeu attentati in adulterio pœna, p. 2. q. 61. n. 2. 3. 6. 7. 8. 9. S. S. L. n. 10. 11. 12. 13.

Conatus in aſſaſſinio quomodo puniatur, p. 1. q. 19. n. 52. usque ad n. 61. S. S. L. n. 62. 63. 64.

Conatus diffidationis qua pœna coërceatur, p. 1. q. 37. n. 11. & ſeqq.

Conatus in furto quomodo puniatur, p. 2. q. 88. n. 3. & ſeqq.

Conatus in homicidio quomodo puniri debeat, effectu non ſubſecuto, p. 1 q. 2. n. 43. 51. 52. 53 54. 55. quid juris in foro Sax. n. 56. S. S. L. n. 57. 58.

Conatus in latrocinio, p. 1. q. 22. n. 70. usque ad fin.

Conatus in lenocinio, p. 2. q. 71. n 47. 49.

Conatus & affectus punitur in crimine læſæ Majeſtatis, licet non ſequatur effectus, p. 1. q. 41. n. 4.

Conatus criminis fractæ pacis publ. punitur pœna ordinaria, p. 1. q. 35. n. 28. S. S. L. n. 29.

Conatus in rapina quomodo puniatur, p. 2. q. 91. n. 31. & ſeqq.

Conatus in ſodomia, p. 2. q. 76. n. 56. 57.

Conatus in ſtupro violento pœna, p. 2. q. 75. n. 56. 57. & ſeqq.

Conatus in veneficio quomodo puniendus, p. 1. q. 21. n. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. S. S. L. n. 44. 45.

CONCESSUM.

Conceſſo aliquo videri ſimul omnia media conceſſa, ſine quibus ad id perveniri nequeat, quatenus accipiendum, p. 3. q. 105. n. 24. 36.

CONCIO.

Contiones Dei vel adminiſtrationes ſacrorum impedientes, quomodo puniantur, p. 1. q. 44. n. 51. 52. S. S. L. n. 53. 54.

CONCORDIA.

nil æque ad Principes pertinet, quam ſtudium Concordiæ, p. 1. q. 35. n. 1.

CONCUBINATUS.

Concubinatus jure Divino & Sax. eſt prohibitus, p. 2. q. 70. n. 41. S. S. L. n. 42.

Concubinatus pœna quænam ſit, p. 2. q. 70. n. 38.

Concubinatus de jure civili eſt extra pœnam, ib. n. 39.

Concubinatus quatenus jure Canonico permittatur, ib. n. 40.

CONCUBITUS.

Concubitus verus cum dæmone fieri poteſt, p. 1. q. 49. n. 41. 42. 43. R. S. L. n. 48.

ex Concubitu ſatanico proles naſci nequit, ib. n. 35. 37. 38. 39.

mulier, quæ pro Concubitu argentum accipit, & corpore ſuo quæſtum quærit, meretriciam potius vitam agit, quam amoris cauſa ſtupratori copiam ſui facit, p. 2. q. 68. n. 89.

Concumbens cum deformi gravius peccat, quam qui cum formoſa. p. 2. q. 51. n. 56.

CONCUSSIO.

Concuſſionis ſeu coactionis violentæ pœna, p. 2. q. 90. n. 66. 67. 68. 69. S. S L. n. 70.

CONDEMNARE.

Condemnare eum ſolum poſſe, qui abſolvere poteſt, regula hæc quando locum habeat, p. 1. q. 36. n. 20.

Condemnari reus non debet, niſi confeſſus aut convictus, p. 3. q. 128. n. 2. p. 3. q. 117 n. 1.

Condemnari nemo ſine accuſatore debet, p. 3. q 103. n. 25. quatenus verum, n. 36.

Condemnari reus ad mortem nequit, priusquam de corpore delicti per evidentiam facti conſtet, p. 3. q. 108. n. 25. 26. 27. 30. S. S. L. n. 28. 29.

Condemnari reus an & quando ex præſumptionibus queat, p. 3. q. 116. n. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57.

CONDEMNATIO.

Condemnatio ab incompetente judice facta, parum ſubſiſtit, nec executionem operatur, p. 3. q. 136. n. 47.

Condemnationis effectus principalior eſt executio pœnæ, p. 3. q. 135. n. 1.

Condemnationis effectus quoque eſt confiſcatio bonorum, p. 3. q. 135. n. 7. 8. 9. 10.

ad Condemnationem rei & impoſitionem pœnæ mortis, crimine non plene probato, deveniri nequit, p. 3. q. 116. n. 49.

Condemnatoria absque ſententia nemo puniendus, p. 3. q. 132. n. 1.

CONDEMNATUS.

Condemnatus ad mortem de bonis ſuis poteſt diſponere atque contrahere, p. 3. q. 135. n. 11. S. S. L. n. 12.

Condemnatus ad mortem num hæreditatis ſibi delatæ ſit capax, p 3. q. 135. n. 13. S. S. L. n. 14.

Condemnatus ad mortem num bona ſua ad heredes ab inteſtato transmittat. ib. n. 15. S. S. L. n. 16.

Condemnatus ad mortem reus num de bonis ſuis poſſit teſtari, ib. n. 17. 18. 19. 20. 21. 22. S. S. L. n. 23.

Condemnatus num fiat infamis, p. 3. q. 135. n. 46. 47. R. S. L. n. 48.

Condemnatus ex culpa non fit infamis, p. 3. q. 135. n. 55. S. S. L. n. 56.

Condemnatum pœnæ leves arbitrariæ non infamant, ib. n. 53. S. S. L. n. 54.

quando & quænam pœnæ famam rei Condemnati non maculent, ib. n. 49. num relegatio, n. 50. 51. 52.

Condemnati rei uxori & creditoribus an in crimine læſæ Majeſtatis fiſcus præferatur, p. 3. q. 135. n. 42. 43. 44. S. S. L. n. 45.

Condemnati quondam efficiebantur ſervi pœnæ, quod hodie correctum eſt, p. 3. q. 135. n. 2. & ſeqq.

Condemnatus ad pœnam civilem refundit expenſas, p. 3. q. 138. n. 5. & ſeqq.

CONDITIO.

Conditio ſuſpendit actum, & nihil ponit in eſſe, quatenus verum, p. 1. q 37. n. 57.

CONFESSIO.

Confeſſio non omnis ad condemnationem ſufficit, p. 3. q. 115. n. 31.

Con-

Digitized by Google

Confesſio utriusque rei, in delictis carnis repræſentat corpus delicti, p. 2. q. 72. n. 52.

Confesſio utriusque delinquentis in omnibus delictis carnis requiritur, antequam pœna mortis decernatur, p. 2. q. 60. n. 18.

Confesſio rei, indiciis veſtita, in delictis occultis ſufficit, p. 2. q. 60. n. 5.

Confesſio rei, ad indicendam mortis pœnam non ſufficit, niſi prius conſtet, delictum vere eſſe commiſſum, p. 2. q. 72. n. 52. p. 1. q. 16. n. 1.

Confesſio rei delinquentis nuda, absque aliis indiciis, ad condemnationem non ſufficit, ne quidem ad torturam, p. 2. q. 57. n. 77.

Confesſio, absque indiciis veriſimilibus, ne quidem ſolo metu tortura extorquenda eſt, p. 3. q. 113. n. 48.

Confesſio, impunitatis promisſione extorta, haud eſt libera & ſpontanea, p. 3. q. 149. n. 14.

Confeſſio rei incarcerati ſpontanea non mitigat pœnam, ib. n. 41. 42.

Confeſſio ſpontanea mitigat pœnam ordinariam, p. 3. q. 149. n. 23. 24. 25. 26. etiam in foro Sax. n. 27. nec refert, an timore probationum quis ſponte confiteatur delictum, n. 28.

Confeſſio qualis eſſe debeat, ut ſufficiens ſit & idonea ad condemnationem, p. 3. q. 126. n. 4. 5. 6.

Confeſſio legitime tormentis expreſſa ſit neceſſe eſt, p. 3. q. 126. n. 7. vid. infr. plura in vocab. Tortura.

Confeſſionis ſpontaneæ ratione, & pro qualitate criminis, pœna mitigatur, p. 3. q. 149. n. 31. S. S. L. n. 32. 33. 34. 35. quod tamen in arbitrio judicis eſt, n. 36. 37. S. S. L. n. 38. 39. 40.

Confesſionem neceſſario ſequitur condemnatio, p. 3. q. 126. n. 1. 2. 3.

ad Confesſionem rei nudam pœna extraordinaria poteſt irrogari, p. 2. q. 60. n. 34. 35. 38.

Confesſione ſua delictum nemo facere poteſt, ubi delictum non eſt, p. 1. q. 16. n. 2.

ex Confesſione ſola nemo condemnatur, p. 2. q. 60. n. 8. 9.

Confiteri crimen quisnam dicatur metu probationum, p. 3. q. 149. n. 29. 30.

Confesſio rei veritati conſentanea eſſe debet, & quænam hæc ſit, p. 3. q. 122. n. 12. & ſeqq.

ex Confesſione rei arbitrariam pœnam irrogare licet, p. 2. q. 81. n. 59.

CONFISCATIO.

Confiſcatio bonorum damnatorum hodie eſt abrogata, p. 3. q. 135. n. 7. 8. 9. 10.

Confiſcatio bonorum in quibus caſibus & delictis etiamnum hodie locum habeat, p. 3. q. 135. n. 24. 25. 26. 27. 28. 29.

Confiſcatio bonorum hodie in ſolo crimine læſæ Majeſtatis obtinet, p. 3. q. 135. n. 31.

ſicuti & in banno ſuperiori in foro Sax. p. 3. q. 135. n. 32. 33. it. p. 3. q. 140. n. 117. usque ad n. 124. S. S. L. n. 125. liberis tamen legitima, & uxori portio ſtatutaria debetur, n. 126.

ſed non in banno inferiori, n. 127. limitatur de conſuetudine, n. 128.

Confiſcationi bonorum mors delinquentis non præjudicat, p. 3. q. 141. n. 3.

CONFRONTATIO.

Confrontatio quandoque neceſſaria eſt in probatione delicti, p. 3. q. 114. n. 75. & ſeqq.

Confrontatio inquiſiti cum ſocio criminis quo fine fiat, ib. n. 77.

Confrontatio non eſt de ſubſtantia proceſſus inquiſitorii, nec omiſſa ipſum vitiat, uſu tamen eſt recepta, ibid. n. 76.

Confrontatio eſt actus præjudicialis odioſus, & ſpecies ſuggeſtionis, & quia famam viri honeſti non parum lædit, ad eam ſine indiciis ſufficientibus neutiquam eſt deveniendum, p. 3. q. 114. n. 77.

Confrontatio teſtium cum inquiſito, an ſemper ſit neceſſaria, p. 3. q. 114. n. 75. 76.

Confrontari quandoque inquiſitus cum ſocio criminis poteſt, ib. n. 77. 78. S. S. L. n. 79.

CONJECTURA.

Conjectura atque indicia valida & in jure approbata, ſemiplenam faciunt probationem, p. 1. q. 16. n. 20.

per Conjecturas validas & jure approbatas in delictis occultis & difficilis probationis, ſufficit conſtare de corpore delicti, ib. n. 18.

Conjecturata probatio in occultis delictis pro plena habetur, p. 1. q. 49. n. 61. p. 2. q. 60. n. 6. p. 3. q. 108. n. 33. 34. S. S. L. n. 33. 34. 35.

CONJUGIUM.

Conjugium diſſolvit fornicatio p. 2. q. 51. n. 21.

CONJUX.

Conjux conjugem occidendo parricidium committit, p. 1. q. 12. n. 1. hujus delicti pœna, n. 2. usque ad n. 10.

Conjugum nomine in favorabilius veniunt etiam perſonæ deſponſatæ, p. 1. q. 12. n. 41.

Conjugalis affectio major eſt, quam parentum erga liberos, p. 1. q. 12. n. 11.

CONSCIENTIA.

quæ in Conſcientia noſtra & intellectu conſiſtunt, per aſſertionem cum juramento recte probantur, p. 2. q. 97. n. 8.

CONSCIUS.

Conſcius criminis in jure duplici modo accipitur, p. 1. q. 11. n. 55. p. 3. q. 134. n. 60. 61.

Conſcius ſimul & particeps delicti quomodo puniendus, p. 3. q. 134. n. 60. 61. S. S. L. n. 62.

Conſcius parricidii an ordinaria pœna puniendus, p. 1. q. 11. n. 45. 49.

CONSEQUENS.

Conſequenti conceſſo, antecedens quoque intelligitur conceſſum, p. 1. q. 36. n. 14.

CONSOBRINUS.

inter Conſobrinos & Conſobrinas nuptiæ lege Moſaica prohibitæ non fuerunt, p. 2. q. 73. n. 32. p. 1. q. 15. n. 40.

CONSTITUTIO.

Conſtitutio nova non trahitur ad caſus ſpeciales, p. 2. q. 59. n. 15.

Conſtitutiones ſtatutariæ ſtricte ſunt accipiendæ, p. 3. q. 141. n. 28.

Conſtitutiones Imperii de vitanda ebrietate, conſuetudine immutari nequeunt, p. 3. q. 146. n. 26. & ſeqq.

Conſtitutio Friderici c. un. 2. F. 27. de quibus furibus loquatur, p. 2. q. 78. n. 27. 28. & q. 79. n. 21.

CONSUETUDO.

Conſuetudo cujusque loci in dubio attendi debet, p. 3. q. 109. n. 38.

Conſuetudo contractus probare & reprobare poteſt, & actus per ſe illicitos licitos facit, p. 3. q. 134. n. 16.

Conſuetudo in delictis neminem excuſat, p. 1. q. 45. n. 87.

Conſuetudo delinquendi aggravat delictum, p. 1. q. 45. n. 37.

Conſuetudo in iis, quæ de ſe & ſui natura mala ſunt, etiamſi totus mundus ea uteretur, ſimpliciter & in totum non excuſat, ib. n. 76.

Conſuetudo alicujus loci quandoque ſubditos obligat ad ferendum expenſas criminales, p. 3. q. 138. n. 69. & ſeqq.

IN CONTINENTI.

in Continenti fieri quidnam ſit, p. 1. q. 31. n. 8.

in Con-

Digitized by Google

in Continenti dictionis explicationes variæ referuntur, p. 1. q. 31. n. 9. 10. 11. 12. 13.

CONTRACTUS.

Contractus dolo initus non ſubſiſtit, p. 2. q. 63. n. 60.

CONTRAHERE.

Contrahenti cum alio incumbit, ut diligentius inquirat in conditionem ejus, cum quo contrahit, p. 2. q. 63. n. 50.

CONTRARIA.

Contrariorum eadem eſt diſciplina, p. 1. q. 43. n. 39.

CONTUMACIA.

Contumacia delictum eſt graviſſimum, p. 3. q. 140. n. 23. 24. 25.

Contumacia & inobedientia criminaliter puniri poteſt, d. n. 24.

Contumaciæ pœna de Jure Sax. p. 2. q. 60. n. 52. p. 2 q. 95. n. 78. O. S. L. n. 79. 82.

CONVERSATIO.

Converſatio cum hominibus facinoroſis, indicium facit ad torturam, p. 3. q. 120. n. 35. & ſeqq. quandoque tamen fallit, n. 37. & ſeqq.

CONVICTUS.

Convictus teſtibus, æque condemnari poteſt atque confeſſus, p. 3. q. 114. n. 1. modo probatione legitima ſit convictus, ib. n. 2. 4. etiam in Germania & foro Sax. p. 3. q. 116. n. 35. 36. 37. 40. 41. 42. 43. 44. rejicitur traditio Joh. Bodini de hac re, n. 38. S. S. L. n. 45. 46. 47. 48.

Convictum quem eſſe, & confeſſum, paria ſunt, p. 3. q. 114. n. 1.

CORONA.

Corona ſignum eſt virginitatis, non animi, ſed corporis, p. 2. q. 75. n. 82.

Coronam virgo vi ſtuprata in capite portare prohibetur, p. 2. q. 70. n. 53. p. 2. q. 75. n. 79. 80. S. S. L. n. 83. 84.

CORPUS DELICTI.

Corpus delicti in quibus criminibus neceſſario requiratur, p. 1. q. 16. n. 4. 5.

Corpus delicti per quæ probetur, ib. n. 7. 9. 14. 24.

an pro eo reus torqueri poſſit, ib. n. 10.

Corpus delicti per rei confeſſionem an probetur, ib. n. 16. & ſeqq.

Corpus delicti an probetur per unum teſtem, ib. n. 27. 28.

Corpus delicti quatenus in adulterio requiratur, p. 2. q. 60. per tot.

Corpus delicti per utriusque partis confeſſionem repræſentatur in delictis carnis, p. 2. q. 72. n. 52.

Corpus delicti requiritur in burſicopis, p. 2. q. 81. n. 29. & ſeqq.

Corpus delicti in furto neceſſario requiritur, ibid. num. 2. 3.

Corpus delicti an in crimine maleficii requiratur, p. 1. q. 49. n. 56. 57.

Corpus delicti in ſodomia requiritur, p. 2. q. 76. n. 50. 51. 52. 53.

Corpus delicti requiritur in temeratoribus venationum, p. 2. q. 82. n. 50.

de Corpore delicti niſi conſtet, nullo modo adverſus certam aliquam perſonam inquiri poteſt, p. 3. q. 108. n. 5. idque obſervatur non ſolum in Imp. Romano, ſed etiam ditionibus Elect. Sax. n. 6. eſtque certa & communis opinio, n. 7.

de Corpore delicti diverſimode conſtare dicitur, ibid. n. 8. 9.

de Corpore delicti quomodo conſtare debeat ad effectum inquirendi, n. 15. & ſeqq.

de Corpore delicti quando conſtet in delictis facti tranſeuntis, p 3. q. 108. n. 36. 37.

de Corpore delicti neceſſario conſtare non debet in irrogatione pœnarum non capitalium, p. 3. q. 108. n. 39.

Corporis delicti incertitudo mitigat pœnam, ib. n. 42. & ſeqq.

CORRECTIO.

Correctio accelerata remedium eſt contra peccatum, p. 3. q. 101. n. 13.

CORRELATIVA.

Correlativorum eadem eſt natura, & ratio, p. 1. q. 13. n. 24. atque diſciplina, p. 1. q. 19. n. 23. 24. p. 1. q. 30. n. 1.

Correlativorum num ſemper eadem ſit diſpoſitio, idemque jus, p. 2. q. 91. n. 22. p. 2. q. 64. n. 41.

Correlativorum poſito uno neceſſario ponitur & alterum, p. 1. q. 37. n. 47.

CREDITOR.

Creditor pignoratitius furtum quoque committit, p. 2. q. 85. n. 65. quomodo puniatur, n. 66. 67. 68. 69. 70. 71.

Creditoris, rem ſibi debitam vi ſurripientis, quænam ſit pœna, p. 2. q. 88. n. 17. 18. R. S. L. n. 22.

Creditoribus, & uxori condemnati in crimine læſæ Majeſtatis, an fiſcus præferatur, p. 3. q. 135. n. 42. 43. 44. S. S. L. n. 45.

CREMONENSIS.

Cremonenſibus Fridericus I. fecit conceſſionem Regalium, fidelitas autem & ſuperioritas Imperio fuit reſervata, p. 1. q. 41. n. 34.

CRIMEN.

Crimen contrahitur, ſi nocendi voluntas intervenerit, p. 1. q. 37. n. 7.

Crimen abſque dolo non committitur, p. 3. q. 142. n. 30.

Crimen pernoctatum quodnam dicatur, p. 3. q. 136. n. 97.

Crimina multa peculiare nomen non habent, p. 3. q. 134. n. 1.

Crimina non ſolum per accuſationem, verum etiam per viam denunciationis, inquiſitionis, & implorationis officii judicis, apud magiſtratum deferri ac vindicari poſſunt, p. 1. q. 34. n. 67.

CRIMINALIS CAUSA.

Criminalis actio Jure Sax. dicitur, quæ ad pœnam corporis afflictivam tendit, p. 1. q. 34. n. 2.

Criminalis cauſa de jure Sax. illa ſola reputatur, in qua corporalis pœna infligitur, p. 2. q. 99. n. 65.

Criminales cauſæ quænam ſint, quæque civiles, p. 3 q. 102. n. 27. 28. 29. 30.

Criminales cauſæ quænam hodie ſint moribus noſtris, p. 3. q. 102. n. 31. refertur opinio Gothofredi Antonii de hac re, ejusdemque argumenta, n. 32. usque ad 42. rejicitur hæc opinio, n. 43. 44. 45. 46. 47.

Criminales cauſæ ac pœnæ quænam dicantur in foro Sax. quæque civiles, p. 3. q. 102. n. 48. 49. 50. 51. 52. 55. S. S. L. n. 53.

Criminales cauſas decidendi in terris Electoratus Sax. ſoli Scabinatui Electorali Lipſienſi poteſtas conceſſa eſt, p. 3. q. 116. n. 26. p. 3. q. 130. n. 10.

Criminalium & civilium cauſarum differentia in quibus conſiſtat, p. 3. q. 102. n. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26.

Criminalium litium abuſus unde oriatur, p. 3. q. 103. n 3.

in Criminalibus cauſis circumſpecte procedendum eſt, p. 3. q. 119. n. 64. p. 3. q. 103. n. 4. 5. 6. ideoque ſæpius peritiores ac JCti conſulendi ſunt, n. 7. 8. 9.

Criminales cauſæ ſunt maximi momenti, p. 3. q. 116. n. 20.

in Criminali cauſa cognoſcenda à reo ipſo indicia & teſtimonia explicari, judicis intereſt, p. 3. q. 105. n. 44.

Digitized by Google

in Criminali cauſa unus aliquis JCtus ſolus pœnam definire non debet, p. 3. q. 116. n. 21. 22.

in Criminalibus JCti quomodo judicare debeant, p. 3. q. 116. n. 32. 33. 34.

in Criminalibus cauſis an pro accuſatore intervenire queat procurator, p. 3. q. 105. n. 2. 8. 9. Jus civile non admittit procuratorem accuſatoris, & quare, n. 3. 4. 5.

CRIMINALIS PROCESSUS.

Criminalis Proceſſus à forma judicii civilis parum differt, p. 3. q. 106. n. 2.

Criminalis Proceſſus tria ſubſtantialia ſunt: Primum eſt libelli accuſatorii oblatio, p 3. q. 106. n. 3. alterum ſubſtantiale Proceſſus ordinarii in cauſis criminalibus, eſt accuſatoris ſatisdatio de ſumptibus litis & injuria, n. 39. tertium eſt reſponſio rei ad libellum accuſatorium, ſeu litis conteſtatio, n. 67.

Criminalis Proceſſus ordinarii ſubſtantiale quartum, eſt probatio & reprobatio, p. 3. q. 106. n. 80. quando accuſatori, quando itidem accuſato onus probandi incumbat, n. 81. 82. 84. 86. 87. O. S. L. n. 85. 88.

Criminalis Proceſſus ordinarii quintum ſubſtantiale, eſt ſententia, p. 3. q. 106. n. 95.

Criminalis Proceſſus ordinarius non niſi coram judice competente ventilari debet, p. 3 q. 104. n. 61.

Criminalis Proceſſus, in foro non competente formatus, nullus eſt, nec de jure ſubſiſtit, p. 3. q. 110. n. 1. 2. 3. niſi reus conſentiat in judicem incompetentem, n. 4.

in Criminali Proceſſu ordinario quisnam ſit judex competens, p. 3. q 104. n. 62. 63.

in Criminali Proceſſu ordinario reus debei litem conteſtari; & qualis litis conteſtatio eſſe debeat, p. 3. q. 106. n. 67. 70. 71.

in Criminali judicio ordinario quomodo procedendum, ſi reus reſpondere nolit, vel non categorice reſpondeat, p. 3. q. 106. n. 72. 73. 74. S. S. L. n. 75.

in Criminali cauſa viva voce procedendum eſt, vom Munde aus in die Feder, p. 3. q. 106. n. 76. 77. nec aliter convenire licet partibus, n. 78. S. S. L. n. 79.

in Criminali Proceſſu ordinario libellus accuſatorius debet offerri, p. 3. q. 106. n. 3. 4.

in Criminali Proceſſu quomodo formari debeat libellus accuſatorius, p. 3. q. 106 n. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 14. clauſula quoque vulgaris (omni meliori modo) libello accuſatorio inſerta, quidnam operetur, n. 13. ſufficit in genere peti pœnam, licet genus pœnæ non exprimatur, n. 15. 16.

in Criminali Proceſſu præſtanda quoque eſt Guarenda, p. 3. q. 106. n. 59. 60. S. S. L. n. 61. 62. poſt Guarandam præſtitam accuſator plura ac nova indicia proponere poteſt, n. 63. 64. 65. S. S. L. n. 66.

in Criminali Proceſſu judices non debent moram trahere, p. 3. q. 116. n. 29. 30. 31.

in Criminalibus ſecundum Obſervantiam Scabinorum eſt procedendum, p. 3. q. 103. n. 11.

in criminalibus cauſis quot modis procedatur, ib. n. 12. 13. 14. 15. 16.

in Criminalibus ordinarius Proceſſus quisnam ſit, ib. n. 17.

Criminale judicium quomodo definiatur, p. 3 q. 106. n. 1.

Criminale judicium qualiter formetur, crimine nondum pernoctato, p 3. q. 136. n. 71. hoc caſu judicium hoc dicitur bannitorium, n. 72.

Criminale judicium in crimine jam pernoctato formatum, quomodo differat à judicio bannitorio formato, antequam crimen pernoctaretur, ubi triplex datur differentia, p. 3. q. 136. n. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 82.

Crimine nondum pernoctato, in judicio bannitorio ſtatim agitur ad bannum, non ſervato juris ordine, nec termino legali comparendi conceſſo, n. 80. 81.

Criminale judicium debet formari, antequam ſupplicio mortis afficiatur reus, p. 3. q. 136. n. 4.

Criminalis judicii formatio & Proceſſus moribus fuit introductus, p. 3. q. 136. n. 5. poſtea ab Imperatore Carolo V. confirmatus, n. 6.

in hoc Proceſſu Criminali obſervantia cujusque judicii maximopere debet attendi, p. 3. q. 136. n. 7. 42.

Criminale judicium quomodo formari debeat in foro Sax. quæque ejusdem ſint requiſita, p. 3. q. 136. n. 8.

1. Signum campana dandum eſt, n. 9.
2. Judex conſidere debet in prætorio ſeu curia, & quot requirantur Aſſeſſores, n. 10. 11. 12. 13.
3. Judex in manu pedum gladiumve evaginatum habeat neceſſe eſt, n. 14.
4. Quartum requiſitum eſt Conſtitutio judicii Criminalis, die Heaung des peinlichen Halßgerichts, quod certis perficitur ſolennitatibus, quæ conſiſtunt, n. 15.
   1. In Interrogatione Judicis, & Reſponſione Scabinorum de judicio conſtituendo.
   2. In ipſa conſtitutione judicii.
   3. In judicii conſtituti proclamatione, p. 3. q. 136. n. 15.

Interrogatio ac reſponſio triplex eſt, ib. n. 16. 17. 18. 19. 20.

Altera ſolemnitas verſatur in ipſa Conſtitutione judicii Criminalis, ib. n. 21. 22. 23.

Tertia eſt provocatio lictoris ad accuſandum, n. 24.

5. Quintum requiſitum eſt impetratio veniæ tam loquendi, quam accuſandi reum, n. 25. 26. 27.
6. Sextum eſt proclamatio rei accuſati, das Geruffte, oder Zettergeſchrey, n. 28. 29. 30. à quonam fiat proclamatio rei, n. 31.
7. Hisce omnibus peractis, ſuccedit accuſatio, p. 3. q. 136. n. 32. 33. 34.
8. Judex ſententiam condemnatoriam publice recitari faciat, n. 35.
9. Sententia condemnatoria lata ac publicata, judex baculum frangit, p. 3. q. 136. n. 36. 37.
10. Denique reo condemnato & abducto, judicium Criminale finiendum eſt, ib. n. 38. ubi tria attendi debent, n. 39. 40. 41.

quas ob cauſas executio pœnæ requirat ejusmodi ſolennem judicii Criminalis formam & conſtitutionem, p. 3. q. 136. n. 43. 44. 45. 46. 47. 49. 50. 51.

in foro Saxon. ante formationem ſolennem judicii Criminalis, judex nec competens eſt, nec facultatem condemnandi habet, ib. n. 48. O. S. L. n. 51.

quomodo differat in foro Sax. peinliche Halßgerichte, und hochnothpeinliche Halßgerichte, p. 3. q. 136. n. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. haud raro hæc vocabula confunduntur, n. 60. quandoque nomen genericum retinetur, peinliche Gerichte, n. 61.

Criminale judicium quibus caſibus formari ſoleat, p. 3. q. 136. n. 62. 63.

Criminale judicium, das peinliche Halßgerichte, crimine jam pernoctato qualiter formari & haberi debeat, ib. n. 64. 66.

Crimine jam pernoctato, accuſatio non conſtituitur cum clamore, n. 67. hoc caſu quando finiatur judicium criminale, ib. n. 68. S. S. L. n. 69. 70.

Criminalis Proceſſus absque criminalis judicii ſolenni formatione non ſubſiſtit, p. 3. q. 136. n. 65.

CRUCIFIXIO.

Crucifixionis pœna fuit quondam atrociſſima, p. 3. q. 128. n. 38. hodie in ejus locum ſucceſſit furca, n. 39. 40.

Digitized by Google

CRUX.

Crucis ſignum depingi vel ſculpi humi, Romani non patiuntur, p. 3. q. 128. n. 39.

Crucis ſignum in marmore inſculpens in contemptum Chriſtianæ Religionis, graviter punitur, p. 1. q. 45. n. 97.

CRUDELIS.

Crudelis non habetur, qui maleficos occidit, p. 3. q. 124. n. 3.

CULPA.

Culpa lata quænam dicatur, p. 1. q. 27. n. 29.

Culpa levis quænam dicatur, ib. n. 30.

Culpa levior vel leviſſima quænam dicatur, ib. n. 31.

Culpa lata quoad pœnam mortis dolo non æquiparatur, p. 1. q. 1. n. 16. p. 1. q. 15. n. 23. p. 1. q. 18. n. 17.

Culpa lata in caſu homicidii an pœna corporali coërceri poſſit, p. 1. q. 27. n. 33. S. S. L. n. 34. 35. 36.

Culpa lata, levi, aut leviſſima quodnam incendium dicatur perpetratum, p. 1. q. 39. n. 28. 29. 30.

Culpa quandoque etiam punitur & quomodo, p. 3. q. 142. n. 31. 32. 33.

CULTER.

Cultro aliquem vulnerans, de jure Sax. capite plecti debet, p. 1. q. 24. n. 5.

CURATOR.

ſine Curatoris autoritate & conſenſu, mulier matrimonium recte contrahere poteſt, p. 2. q. 55. n. 89.

ſine Curatoris peculiari interventu, mulier de jure Saxon. cum marito valide contrahere nequit, ib. n. 86.

absque Curatoris autoritate an uxor pro marito adultero intercedere queat, p. 2. q. 55. n. 85. 88. 89. R. S. L. n. 91.

CUSTOS.

Cuſtodum & Carcerariorum, ſi reus incarceratus aufugiat, pœna, p. 3. q. 111. n. 99. usque ad n. 113. S. S. L. n. 112. 114. 115.

CUSTODIA.

Cuſtodia diuturna reus haud affligatur, p. 3. q. 115. n. 68.

Cuſtodiuntur à ruſticis in domo ſculteti in pagis delinquentes. p. 3. q. 111. n. 53.

Cuſtodiam duriorem vel leviorem judex ex juſta cauſa decernere poteſt, ib. n. 50.

D.

DAMNARI.

Damnari neminem absque accuſatore jura volunt, p. 1. q. 34. n. 76.

DAMNUM.

qui Damnum alicui intulit, æſtimationem ejus ab adverſa parte factam, de jure Sax. præſtare, vel eandem juramento proprio diminuere tenetur, p. 2. q. 95. n. 19.

Damni occaſionem ſive cauſam dans, ipſum videtur dediſſe damnum, p. 2. q. 61. n. 22.

reum ad pœnam ſanguinis, ac inſimul reſtitutionem Damni & intereſſe partis pecuniariam condemnari, jus Sax. haud patitur, p. 2. q. 95. n. 25. 31.

DEBITOR.

Debitor collectas non ſolvit, ſed creditor, p. 2. q. 92. n. 76. 77. O. S. L. n. 78.

Debitor incarceratus cautioni juratoriæ non eſt committendus, p. 3. q. 112. n. 104.

Debitor non ſolvendo exiſtens, ad manus creditoris hodie tradi non ſolet, p. 1. q. 34. n. 47.

Debitorem fugientem an propria autoritate incarcerare liceat, p. 1. q. 41. n. 126.

de Debitoribus Germanicum dicterium, p. 2. q. 92. n. 12.

DECOLLATIO.

Decollatio frequentiſſima hodie eſt, & in quibus delictis uſitata, p. 3. q. 128. n. 33. 34. 35. 36.

DECRETUM.

Decretorum Comitialium forma ſubſtantialis eſt conſenſus mutuus Cæſaris & Ordinum Imperii, p. 1. q. 41. n. 77. teſtimonium autoris Autonomiæ, n. 78.

DEFENSIO.

Defenſio licita eſt de jure civili, p. 1. q. 28. n. 2. ut & de jure naturali & canonico, n. 4. nec non de jure Divino, n. 5.

Defenſio nec diabolo deneganda, p. 3. q. 105. n. 23.

Defenſio nec à Principe prohiberi, nec ſtatuto tolli poteſt, p. 1. q. 28. n. 7.

Defenſio etiam in foro conſcientiæ absque peccato eſt, ib. n. 10.

Defenſio debet fieri in continenti, p. 1. q. 28. n. 28. 29. durante adhuc offenſione, p. 1. q. 31. n. 1. 2. 4. 5. reſolutio hujus quæſtionis arbitrio judicis committi debet, ib. n. 14. deciſio quæſtionis, n. 17. 18. 19. quale arbitrium judicis eſſe debeat, n. 20. 21. ſi inſultatus durante conflictu aggreſſorem occidat, n. 22. 23. 24. 25. R. S. L. n. 26.

Defenſio absque requiſito temporis non ſubſiſtit, p. 1. q. 31. n. 6.

quæ Defenſio dicatur facta in continenti, ib. n. 7.

Defenſio legitima ſemper offenſionem præſupponit, p. 1. q. 29. n. 40. & offenſioni proportionata eſſe debet, p. 1. q. 30. n. 2. 7.

Defenſio quævis præſupponit præſens ac imminens periculum, ib. n. 6.

Defenſio neceſſaria, in prius facta aggreſſione injuſta maxime fundata eſt, p. 1. q. 33. n. 21. 27.

Defenſio nulla absque inſultu & offenſione ſubſiſtere poteſt, p. 1. q. 33. n. 27.

Defenſio legitima ſemper debet eſſe proportionata, & quando hoc fallat, p. 1. q. 28. n. 24. 25. 26.

Defenſio ſua cuique accuſato vel denunciato reo legitime pateat, p. 3. q. 113. n. 8. p. 3. q. 105. n. 23. 24.

Defenſio rei in criminalibus tam à judice quam ab extraneis admittitur, p. 2. q. 59. n. 38.

Defenſio etiam non inculpata, excuſationem aliquam meretur, p. 1. q. 29. n. 31.

Defenſio impunibilis eſt, quando ſervatur moderamen inculpatæ tutelæ, p. 1. q. 28. n. 13. 14. 15.

Defenſio neceſſaria, ſecundum requiſita moderaminis inculpatæ tutelæ articulata, quomodo probari debeat, p. 1. q. 33. n. 34. referuntur diverſæ opiniones, n. 35. 36. 37. vera deciſio, n. 38.

Defenſio neceſſaria probari etiam poteſt conjecturis & præſumptionibus, p. 1. q. 33. n. 46. 47. quo tamen caſu reus extra ordinem puniri debet, n. 48.

Defenſio quibusnam præſumptionibus & indiciis probatur, p. 1. q. 33. n. 49. 50. 60. referuntur aliquot conjecturæ, n. 51. 52. 55. exculpatio moribundi à præſumptione aggreſſionis aliquem liberat, n. 56. 58. R. S. L. n. 57.

Defenſio neceſſaria probatur etiam occiſoris juramento, p. 1. q. 33. n. 61. S. S. L. n. 62.

Defenſionis moderamen aliud eſt, & aliud moderamen inculpatæ tutelæ, & quomodo hæc duo ab invicem differant, p. 1. q. 28. n. 16. 17.

Defenſionis ac innocentiæ tantus eſt favor, ut ob eum quandoque à regulis juris rigoroſi quoad Proceſſum recedere liceat, p. 1. q. 33. n. 10. p. 3. q. 115. n. 74. p. 2. q. 59. n. 40.

Defenſionis probatio admittitur etiam poſt publicationem atteſtationum, & concluſionem in cauſa, p. 1. q. 33. n. 11. 12. 13. quin & poſt publicatam ſententiam reus defenſionem prætendens audiendus eſt, n. 14. 15. S. S. L. n. 16.

Defenſionis probatio qualis eſſe debeat, p. 1. q. 33. n. 17. 19. adducitur ſententia Andr. Gail, de hac re, n. 18. refertur

Digitized by Google

tur opinio exiſtimantium, in neceſſaria Defenſione ſufficere probari ſolam aggreſſionem, n. 20. 21. 22. rejicitur hæc opinio, n. 23. 24. 25. 30. O. S. L. n. 26. aggreſſione ſola probata, ceſſat pœna ordinaria, n. 31. S. S. L. 32. 33.

in Defenſionis probatione teſtibus ſolummodo juratis creditur, p. 3. q. 115. n. 79. 80. 81. 82. teſtes ſuper inquiſitionales articulos examinati & ad probationem Defenſionis & innocentiæ producti, denuo jurare debent, n. 83. S. S. L. n. 84.

in Defenſione rei teſtes admittuntur cognati & affines, p. 3. q. 115. n. 77.

ad Defenſionis probationem teſtes de credulitate admittuntur, p. 3. q. 115. n. 76.

ad Defenſionis remedium reo quovis tempore confugere licet durante Proceſſu inquiſitorio, p. 3. q. 115. n. 21. ſecus vero in Proceſſu ordinario, n. 22.

an & quomodo inquiſitus ad deductionem innocentiæ & Defenſionis ſit admittendus, antequam ad articulos inquiſitionales reſponderit, p. 3. q. 115. n. 23. 24. 25. 26. 27. S. S. L. n. 28.

ad Defenſionis & innocentiæ deductionem, reo pauperi ſumptus ex publico perſolvendi, p. 3. q. 115. n. 20. vide plura inf. in vocab. Innocentia.

Defenſionis deducendæ remedium cuivis reo patet, q. 3. q. 115. n. 1. & nemini hoc denegandum, n. 2. 3. 4. 5.

Defenſionem unicus teſtis probat, p. 3. q. 115. n. 75.

Defenſionem rei judex ſupplere debet, p. 2. q. 59. n. 40. p. 3. q. 115. n. 13. 14. 16. 17. 18. 19. O. S. L. n. 15.

Defenſionem conſanguinei ſui, fratribus & conſanguineis rei deducere licet, p. 3. q. 115. n. 8. 9. 10. S. S. L. n. 11. 12.

Defenſionem intermittens ſeipſum necat, p. 1. q. 28. n. 11. 12.

Defenſionem allegari non ſufficit, ſed & probari ea debet, p. 1. q. 33. n. 1. 2. an & quando accuſatori vel accuſato onus probandi incumbat, n. 3. 4. 6.

Defenſionem non ſolum in ordinario, ſed & inquiſitorio Proceſſu reus allegans, eam probare debet, p. 1. q. 33. n. 7. S. S. L. n. 16.

Defenſionem neceſſariam juxta requiſita inculpatæ tutelæ articulatam, reus ſeu inquiſitus teſtibus probare tenetur, p. 1. q. 33 n. 39. ſufficiunt hoc caſu probationes imperfectæ, n. 40. 47. factæ per teſtes alias minus idoneos, n. 41. etiamſi de credulitate deponant, n. 42. creditur etiam duobus teſtibus ſuper negativa deponentibus, n. 43. quin & per unicum teſtem defenſione probata reus à pœna ordinaria liberatur, n. 44. O. S. L. n. 45.

Defenſionem reus allegans, & deſtitutus probationibus, num torturæ ſubjiciendus, p. 1. q. 33. n. 63. 65. 66. S. S. L. n. 67. 68. 69. 70. 71. reus in tortura perſeverans ſimpliciter debet abſolvi, n. 72. non niſi deficientibus probationibus & præſumptionibus, ad torturam hoc caſu deveniendum eſt, n. 73. S. S. L. n. 74. 75. 76.

pro Defenſione rei judex ex officio laborare debet, p. 1. q. 33. n. 8. 9. p. 2. q. 59. n. 37.

ubi de Defenſione alicujus probanda agitur, multa permittuntur, quæ alias non permittuntur, p. 3. q. 141. n. 38.

an pro Defenſione rerum impune aliquem occidere liceat, p. 1. q. 32. n. 14. 16. 17. quidam Defenſionem rerum tum demum admittunt, ſi cum vita periculo conjuncta eſt, n. 19. 20. 21. rejicitur hæc ſententia, n. 22. 23. 24. 25. 31. 32. 36. Sententia Dambouderi, n. 26. 27. 28. R. S. L. n. 29. concordat Didac. Covarruv. n. 30. quando proportio inter res & vitam hominis eſt attendenda, n. 33.

Defenſiones in criminalibus & exceptiones, facilius admittuntur tam à judice, quam ab aliis extraneis, p. 3. q. 141. n. 32.

Defenſionibus pluribus, non ſolum diverſis, ſed etiam contrariis reus uti poteſt, p. 3. q. 105. n. 21.

DEFENSOR.

Defenſor abſentiæ, an non pro reo admittatur, p. 3. q. 105. n. 64. 65. 66. 67. S. S. L. n. 68.

Defenſor accuſati nomine exceptiones declinatorias aut dilatorias, ante litis conteſtationem opponere poteſt, p. 3. q. 105. n. 69. 70. O. S. L. n. 71.

Defenſor dominus ſervo ſuo poteſt dari, p. 3. q. 115. n. 7.

Defenſor filii ſui pater, in judicio criminali admittendus eſt, p. 3. q. 115. n. 6. p. 3. q. 105. n. 81. 82. 83.

Defenſorio nomine perſonæ conjunctæ quatenus pro reo intervenire poſſunt, p. 3. q. 105. n. 35.

DEFENDERE.

Defendere non ſolum nos ipſos, ſed & alios in periculo conſtitutos poſſumus, p. 1. q. 32. n. 1. maxime autem conſanguineos, veluti parentes, liberos, fratres, conjuges, n. 2. 3. 4. 5. 7. R. S. L n. 6. nec non eos, qui ſibi nos obſtrictos tenent, n. 8.

quin & extraneas quoque perſonas Defendere licet, ibid. n. 9. 10. 11. quas & in diſcrimine vitæ conſtitutas Defendere quivis tenetur, n. 12.

DEFUNCTUS.

Defuncti necem vindicare quinam conſanguinei poſſint, p. 3. q. 104. n. 48.

DELATOR.

Delatores publ. quinam dicatur, p. 3. q. 104. n. 4.

DELICTUM.

Delictum nihil aliud eſt, quam actus humanus malus, p. 1. q. 1. n. 17.

Delictum à non delicto, & peccatum à non peccato voluntas diſcernit, ib. n. 18.

Delictum abſque dolo non committitur, p. 3. q. 143. n. 11.

Delictum ibi dicitur commiſſum, ubi eſt conſummatum, p. 3. q. 110. n. 16. 17. 18. 19. 20. 22. S. S. L. n. 21. quid ſi delictum in diverſis territoriis ſit conſummatum, n. 23. S. S. L. n. 24.

Delictum ira commiſſum num mitius puniendum, p. 1. q. 38. n. 62. 63.

Delictum confeſſione ſua nemo facere poteſt, ubi Delictum non eſt, p. 1. q. 23. n. 35. p. 1. q. 16. n. 2.

Delictum facit atrocius pecunia interventus, p. 1. q. 19. n. 7. 8.

Delictum, quod per ſe meretur ſolam pœnam pecuniariam, ſæpius commiſſum, ultimo ſupplicio puniri poteſt, p. 1. q. 47. n. 62.

Delictum revelare regulariter nemo tenetur, p. 1. q. 11. n. 49.

Delicti confeſſi certitudo alia non requiritur, quam quæ haberi poteſt, p. 1. q. 49. n. 60.

Delicti in via publ. commiſſi quiſnam ſit judex competens, p. 3. u. 110. n. 39. 40. 41 43. 44.

Delicti reiterationem, graviorem requirere pœnam, quatenus verum, p. 1. q. 47. n. 57. 59. 60. p. 1. q. 38. n. 75.

Delicti corpus quænam indicia probent, p. 1. q. 49. n. 61. uſque ad n 70.

de Delicti corpore certo conſtare debet, p. 3. q. 136. n. 98. 99.

de Delicti corpore in irrogatione pœnarum non capitalium, neceſſario non debet conſtare, p. 3. q. 108. n. 39. 40. O. S. L. n. 41.

de Delicti corpore reus quandoque tormentis interrogari poteſt, p. 1. q. 16. n. 9. 10. R. S. L. n. 15.

de Delicti corpore quomodo certo conſtet in crimine parricidii, p. 1. q. 16. n. 12, 13. 14.

de Delicti corpore quomodo conſtare poſſit in Delictis facti tranſeuntis, p. 3. q. 108. n. 36. 37. S. S. L. n. 38.

Digitized by Google

de Delicto liquido & plene dicitur conſtare, vel per teſtes, vel per evidentiam facti, ſeu inſpectionem cadaveris & vulneris, p. 1. q. 26. n. 23.
Delicta quædam dicuntur atrocia, quædam atrociſſima, p. 3. q. 119. n. 5. 6. p. 3. q. 102. n. 56. quomodo hæc delicta differant, n. 57. 58. 59.
Delicta levia quænam ſint, ib. n. 60.
Delicta in foro Sax. quænam ſint atrocia, quæque atrociſſima, ib. n. 61. 62. 63. 64. 65. 66. effectus hujus diſtinctionis qualis ſit, n. 67.
Delicta quænam dicantur majora & ſcandaloſa, p. 3. q. 107. n. 27. 28. 29. 30. 31. 32.
Delicta facti tranſeuntis quæ, p. 1. q. 16. n. 4.
Delicta facti permanentis quæ, p. 1. q. 16. n. 5. 6.
Delicta non omnia indifferenter ſunt æqualia, p. 1. q. 24. n. 4. 5. 6.
Delicta facti tranſeuntis indiciis & conjecturis validis probantur, p. 1. q. 16. n. 4. 16. 18. non etiam delicta facti permanentis, n. 5. 6.
Delicta cum ſeveritate ſunt caſtiganda, p. 3. q. 142. n. 2.
Delicta committuntur diverſis qualitatibus & circumſtantiis, ex quibus crimen ipſum quandoque fit excuſabile, quandoque autem magis atrox & odioſum, p. 3. q. 142. n. 28.
Delicta compenſatione mutua diſſolvuntur, p. 2. q. 55. n. 73. p. 2. q. 58. n. 27.
Delicta ſeptem modis conſideranda, p. 1. q. 24. n. 15.
Delicta non debent remanere impunita, p. 1. q. 34. n. 62. p. 2. q. 69. n. 8. p. 3. q. 128. n. 1. p. 3. q. 139. n. 15. 18.
Delicta ex propoſito rei dijudicantur, p. 2. q. 82. n. 2.
in Delictis atrocioribus & gravioribus cauſa quælibet non excuſat, p. 1. q. 42. n. 86.
in Delictis atrociſſimis jura tranſgredi licet, & quatenus hoc verum ſit, p. 3. q. 102. n. 68. 69.
in Delictis enormibus judex debet uti ſeveritate & non benignitate, p. 3. q. 142. n. 4.
in Delictis animus & voluntas delinquentis conſideratur, p. 1. q. 37. n. 49. p. 3. q. 145. n. 13. 14.
in Delictis attenditur animus, non exitus, p. 1. q. 1. n. 17. quando hoc fallit, n. 54.
in Delictis carnis quando dicatur conſtare de corpore delicti, p. 3. q. 148. n. 54. 55.
in Delictis regulariter tria conſideranda, p. 1. q. 1. n. 18.
in Delictis quando de pœna mortis agitur, dolus maximopere requiritur, & lata culpa quoad pœnam mortis dolo non æquiparatur, p. 1. q. 1. n. 16. 51.
in Delictis puniendis ſufficit dolus in genere, p. 1. q. 1. n. 30.
in Delictis occultis ſufficit delictum probari per indicia & conjecturas, p. 3. q. 148. n. 49. 50. 51. 52. 53.
in Delictis occultis conjecturata probatio pro plena habetur, p. 1. q. 49. n. 61.
in Delictis occultis & difficilis probationis, ſufficit conſtare de corpore delicti per conjecturas validas & jure approbatas, p. 1. q. 16. n. 18.
in Delictis principium, non finis attenditur, p. 1. q. 30. n. 66.
in Delictis à pluribus commiſſis quatenus ſinguli in ſolidum obligentur, p. 2. q. 80. n. 30. 31.

DELINQUERE.

Delinquitur gravius ex propoſito, quam ex improviſo animi impetu, p. 1. q. 7. n. 7. quomodo intelligendum, n. 31.
Delinquens efficaciter tenetur & punitur ex delicto ſecuto, licet habuiſſet animum minus delinquendi, quando delictum eſt tale, quod non poteſt regulari & modificari animo & voluntate delinquentis, p. 1. q. 7. n. 10.
Delinquens dolore commotus mitius puniri debet, p. 1. q. 29. n. 30.
Delinquens tertia vice ex conſuetudine deliquiſſe exiſtimatur, p. 1. q. 47. n. 62.
in Delinquente Judex certus eſſe debet, p. 3. q. 136. n. 102. 104.
Delinquentes in dignitate aliqua poſiti graviorem pœnam merentur, p. 1. q. 2. n. 13.
Delinquentes plures contra unum, tenentur omnes in ſolidum, p. 1. q. 9. n. 35. p. 1. q. 34. n. 36.
Delinquentes plures quatenus obligentur ex uno delicto, p. 2. q. 78. n. 35. 40. 41.
Delinquendi conſuetudo aggravat delictum, p. 1. q. 45. n. 37.
Delinquendo non minus quis contrahit ac obligatur, quam cum alio contrahendo, p. 2. q. 54. n. 51.

DENUNCIATIO.

Denunciatio facit indicium ad inquiſitionem, non tamen fundat proceſſum ordinarium, p. 3. q. 108. n. 54.

DEPORTATIO.

Deportatio, in locum aquæ & ignis interdictionis ſucceſſit, p. 3. q. 130. n. 14.
Deportationis pœna hodie in deſuetudinem abiit, p. 1. q. 2. n. 6. in cujus locum ſucceſſit pœna arbitraria, n. 7.

DEPOSITARIUS.

Depoſitarius in rebus ſibi concreditis furtum quoque committit, p. 2. q. 85. n. 65. quomodo puniatur, n. 66. 67. 68. 69. 70. 71. S. S. L. n. 72.

DEPOSITIO.

Depoſitio teſtium in criminalibus qualisnam eſſe debeat, p. 1. q. 114. n. 57.
Depoſitio dubia & obſcura quænam dicatur, ib. n. 58.

DERELICTUM.

rem, quæ pro Derelicta habetur, auferens, furtum non committit, p. 2. q. 86. n. 4.

DESERTIO.

Deſertio conjugis juſta eſt cauſa divortii, p. 2. q. 58. n. 7. 8. 9. 10. 11.
Deſertio malitioſa quænam dicatur, p. 2. q. 58. n. 15.
Deſertio malitioſa eſt delictum, quod pœnam meretur, ib. n. 64.
Deſertionis abſque crimine adulterii pœna quænam, p. 2. q. 58. n. 64. 65. S. S. L. n. 66.
ob Deſertionem quomodo procedendum in diſſolutione matrimonii, p. 2. q. 58. n. 19. 20. 21.
propter Deſertionem amittitur ſucceſſio in bonis defuncti conjugis, & quando hoc fallat, p. 2. q. 58. n. 67. 68. 69.
cum Deſertione diuturna plerumque conſpirat tacitum adulterium, p. 2. q. 58. n. 26.

DESERTOR.

Deſertor neceſſario debet citari ad allegandа impedimenta, p. 2. q. 58. n. 20.
Deſertor conjugis non inepte pro infideli habetur, ut maximo profeſſione non ſit infidelis, p. 2. q. 58. n. 10.
Deſertoris vel Deſertricis adulterium committentis pœna, ib. n. 61. an hoc caſu conjunx deſertus pro nocente intercedere queat, ib. n. 62. R. S. L. n. 63.

DESERTUS.

uxor Deſerta, aut ab alio quoque antea ſtuprata & adulterata, reſpectu mariti adulteri pro ſoluta fœmina habetur, p. 2. q. 57. n. 22. 23. it. q. 58. n. 53. it. q. 59. n. 45.
Bigami, à conjuge Deſerti, cum alia perſona matrimonium ineuntis, pœna, p. 2. q. 66. n. 60. 61. 62. 63. S. S. L. n. 64.
Deſerti conjugis adulterantis quæ ſit pœna, p. 2. q. 58. n. 23. 24. 25. 26. 28. 30. S. S. L. n. 29. 31.

Digitized by Google

Deſerti conjugis cum perſona conjugata rem habentis pœna, p.2.q.58.n.32.33.35. R.S.L.n.34.

à Deſerto viro vel uxore commiſſi adulterii pœnam, judex cauſa cognita exaſperare poteſt, ib. n.47. S.S.L.n. 48.49.

pœna ſponſæ, à ſponſo Deſertæ, adulterantis, ib. n.50.R.S. L. n.51.

vir ſolutus cum uxore à marito ſuo Deſerta concumbens, quanam pœna plectendus, p.2.q.58.n.52.53.54.56. O.S.L.n.55.

pœna fœminæ ſolutæ, admittentis maritum, ab uxore ſua Deſertum, p.2.q.58.n.57.R.S.L. n.58. num hoc caſu locus ſit remiſſioni conjugum, n.59. S.S.L.n.60.

à Deſerto Deſertave conjuge adulterium perpetratum mitius eſt puniendum, p.2.q.58.n.4.16.18.22.

DESPONSATA.

Deſponſata perſona ante benedictionem ſacerdotalem carnaliter ſe commiſcentes, quomodo punienda, p.2. q.69.n.46.47.48. O.S.L.n.49.50.

DEUS.

Deus miſericors eſt, homo autem quærit vindictam, p.1. q.45.n.68.

Deus ipſemet ad vindictam exſurgit, ſi Magiſtratus in pœnis irrogandis negligens eſt, p.3.q.101.n.8.

Deus univerſorum peccata coërcet, ſicut nos poteſtati noſtræ ſubjectos coërcemus, p.3.q.101.n.8.

Deus ſæpe ob unius delictum in univerſum iraſcitur populum, ib.n.15.

cum Deo mitius agitur, quam cum hominibus, p.1.q.45. n.67.

DIABOLUS.

Diabolus quibus modis homines fallat, p.1.q.48.n.30. 31.32. hiſtoriæ referuntur, ib.

num Diabolus per magos futura prædicere queat, p.1.q. 50.n.43.44.45. Sent. Lutheri de hac re, n.46.

DICASTERIUM.

Dicaſterio Electorali Lipſienſi, ſoli poteſtas cauſas criminales in terris Elect. Sax. decidendi conceſſa eſt, p.3. q.116.n.26.

ad Dicaſteria & JCtorum Collegia judices ac Magiſtratus in cauſis criminalibus confugere, indeque conſilium petere, Sanctio Carolina jubet, p.3.q.111.n.3. ſed in levioribus delictis conſilium JCtorum præciſe non requiritur, ib.n.27.28.

quare acta criminalia judicio JCtorum ac Dicaſteriorum ſubmittenda, ab iisque ſententia expetenda ſit, p.3.q.116.n.3.4.8.24.25.

DIFFAMATOR.

an Diffamator eadem animadverſione coërceatur, qua unumquodque delictum & ſcelus in libello famoſo objectum, ſi verum eſſet, veniret puniendum, p.2.q.98. n.8.

in L. Diffamari actione quomodo ſit procedendum, p.2. q.97.n.69.70. O.S.L.n.71.

in Diffamatorio judicio reo, Diffamationem confitenti, probatio ſtatim injungi poteſt, p.2.q.97.n.72.S.S. L.n.73.

Proceſſus L. Diffamari adverſus abſentem & contumacem reum, p.2.q.97.n.74.76.78.O.S.L.n.75.77.79.

DIFFIDATIO.

Diffidatio unde dicatur. p.1.q.37.n.15.

Diffidatio & minitatio differunt, p.1.q.37.n.14.65.

Diffidatio ſcaturigo eſt omnium malorum, ib. n.4.

Diffidatio num ſit ſpecies fractæ pacis publ. ib.n.5.6.7.8.

Diffidatio conditionalis diffidatorem à pœna non liberat, p.1.q.37.n.52.53.54.55. R.S.L.n.56.

Diffidationis definitio, p.1.q.37.n.16.17.

Diffidationis differentia ſpecifica, ib.n.18.

Diffidationis pœna quænam, ſi damnum non fuerit datum, p.1.q.37.n.26.27.S.S.L.n.28.

Diffidationis pœnam quoque incurrit, qui literas diffidatorias alterius nomine emittit, p.1.q.37.n.40.41.42. 43.L.S.L.n.44.

in Diffidationis crimine quatenus pœnitentia excuſet, ib. n.35.36.38.

Diffidationis requiſita quænam ſint, ib.n.19.20.21.

Diffidationem non faciunt minæ hæ, einen rothen Hahn einem aufs Hauß ſetzen, *vel* das Dorff anſtecken, und in die Aſche legen. *p.1.q.27.n.66.67. pro Diffidatione non habentur minæ adverſus certam aliquam perſonam prolatæ, veluti,* dieſelbe zu erſchieſſen, oder ihr eine Kugel zu ſchencken, *p.1.q.37.n. 21.68.*

Diffidationes hodie prohibitæ ſunt, p.1.q.37.n.1. quibus ex cauſis, n.2.3.

Diffidationes bellicæ denunciationis ſpeciem habent, p.1. q.38.n.2.

DIFFIDATOR.

Diffidator eſt, qui incendium uni ex univerſitate minatur, affixo ſigno inflammationis, p.1.q.37.n.24. O.& R. S.L.n.25.

Diffidator morte punitur, etiamſi non habuerit animum nocendi, aut minas exequendi, p.1.q.37.n.29.30.32. R.S.L.n.34.

Diffidatores quoque ſunt, qui ſigna hoſtilia & diffidatoria ſuſpendunt, ib.n.22.23.

Diffidatores in bannum Imperiale incidunt, p.1.q.37.n.9.

Diffidatores ceu violatores pacis publ gladio puniuntur, ib.n.10. qua pœna etiam conatus Diffidationis coërcetur, n.11. eademque pœna tenentur etiam complices & receptatores, n.2. num Diffidationis crimen vere fuerit commiſſum, probe judicandum eſt, antequam ad pœnam deveniatur, ib.n.13.

Diffidatoriarum literarum ſcriptor qua pœna teneatur, p.1.q.37.n.58.59.60.61.62.S.S.L.n.63.64.

Diffidatorias literas qui ad mandatum alterius offert, eadem pœna tenetur, p.1.q.37.n.45.

Mandatarius excuſatur, quando tenorem literarum Diffidatoriarum neſcit, p.1.q.37.n.48. ignorantiam autem jurato obtinere debet, n.50.R.S.L.n.51.

DIGITORUM ABSCISSIO.

Digitorum abſciſſio cumulari poteſt cum fuſtigatione, p.3. q.132.n.72.

Digitorum abſciſſio quandoque conjunctam habet temporalem relegationem, p.3.q.132.n.75.

Digitorum duorum amputatio pœna eſt corporis afflictiva, p.3.q.129.n.28. quibus in caſibus hæc pœna habeat locum, n.29.30.31.

DIGNITAS.

Dignitas reum eximit à tormentis, p.3.q.118.n.65.

ob Dignitatem quinam accuſari nequeant, p.3.q.104. n.56.

Dignitatis propter altitudinem, homo Chriſtianus fortiter cadit in peccatum, p.1.q.2.n.13.

Dignum majus trahit ad ſe minus dignum, p.2.q.59. n.11.

DILIGERE.

Diligere unusquisque non minus proximum, quam ſe ipſum jubetur, p.1.q.32.n.13.

DIRECTO.

Directo quod eſt prohibitum, per indirectum non eſt concedendum, p.3 q.141.n.21.

DISPOSITIO.

Diſpoſitionis cauſa ceſſante, ipſa Diſpoſitio nullum ſibi amplius vendicat locum, p.1.q.34.n.76.p.2 q.56. n.59.p.2.q.66.n.71.

Digitized by Google

Diſponere de bonis ſuis an condemnati ad mortem poſſint, p.3.q.135.n.11. S.S.L. n.12.

DISSECTIO.

Diſſectio rei in quatuor partes, eſt etiam ultimi ſupplicii genus. p.3.q.128.n.52. rariſſimum hoc ſupplicium, & quando uſitatum, n.53.

DIVORTIUM.

Divortium an ex cauſa adulterii permiſſum ſit, p.2.q.63. n.4. & ſeqq.

Divortium jure civili in caſu deſertionis non prohibetur, p.2.q.58.n.11.

Divortium an ob mariti ſævitiam ſit permittendum, p.1. q.12. n.53. S.S.L. n.54.55.56.

Divortium quatenus Moyſes in Republ. Judaica approbavit p.2.q.63.n.8.9.10.11.12.13.14.

Divortium in Novo Teſtamento ex cauſa adulterii permittitur, p.2 q.63. n.15.16.

Divortium repugnat inſtitutioni conjugii, p.2.q.63. n.7.

Divortium hodie eſt duplex, p.2.q.63.n.33.

ad Divortium duo requiruntur, p.2.q.58.n.18.

Divortium an ſit permittendum, ſi quis gravidam vel corruptam pro virgine duxerit in uxorem, p.2.q.63. n.47. Sent. Canoniſtarum negativa, n.48.49.51.52. verior eſt opinio noſtrorum Theologorum ac JCtorum affirmativa, n.53. fundamenta hujus opinionis, n.54. 55.56.57. in conceſſione tamen hujus Divortii caute eſt procedendum, n.61. formula pronunciandi in Conſiſtoriis, n.62. S.S.L. n.63.

Divortio facto an liceat innocenti matrimonium inire cum alia perſona, p.2 q.63.n.17. referuntur argumenta pro opinione Canoniſtarum negativa, n.18. 19.20. rejicitur hæc ſententia, n.21.22. verior opinio Theologorum affirmativa, n.23.24.25.26.27.28 29. 30. formula pronunciandi in Conſiſtoriis, n.31. refutantur argumenta Canoniſtarum, n.32.34.35.36. 37.38.39.42. quatenus parti nocenti ſecundæ nuptiæ ſint concedendæ, n.40.41. quando hæc quæſtio locum ſibi vendicet, n.43.44.45.46.

DOCTOR.

Doctores dicuntur nobiles, p.3.q.118.n.80.

Doctores Juris comparantur militibus, ib.n.81. & vocantur Clariſſimi. n.82.

Doctores à tormentis ſunt exempti, p.3.q.118.n.80.

DOLOR.

Dolore commotus qui delinquit, minus puniri debet, p.1. q.29.n 30.

Dolorem juſtum temperare difficillimum eſt, p.1.q.18. n.6.

DOLUS.

Dolus agentis ex clandeſtino actu præſumitur, p.1.q.15. n.51.

Dolus pœnitentia aliquo modo purgatur, p.1.q.39.n.4.

à Dolo cauſa etiam injuſta & beſtialis delinquentem excuſat, p.1.q.39.n.10. p.3.q.40.n.143.144.

Dolum allegans eum probare debet, p.1.q.20.n.4.

DOMICILIUM.

Domicilium quibus modis conſtituatur, p.3.q.110.n.11.

in Domicilii foro conveniri poteſt reus ob delictum alibi commiſſum, ib.n.12.

DOMINUS.

Dominus habet condictionem rei ſuæ, quam famulus ipſius ludo perdidit, p.3.q.134.n.9.

Dominus pro ſervo noxio non tenetur, p.3.q.131.n.4.

Dominus de ſervorum, qui quid extra officium ſibi commiſſum patrarunt, facto aut delicto non obſtringitur, p.1.q.39 n.54.55.

Dominus quando animal pro noxa dare queat, p.3.q. 131.n.17. & ſeqq. & quid juris in foro Sax. n.19.20.

Dominus provinciæ alicujus reum ex tota provincia relegat, p.3.q.130.n.22.

DOMINUS FEUDI.

Dominus Feudi vaſallum in exercitio juriſdictionis ſuæ impedire, ejusque ſubditos, irrequiſito eo, citare nequit, p.3.q.109.n.94.

DOMUS.

Domus cuique ſua tutiſſimum eſt receptaculum & refugium, p.1.q.22.n.22. p.1.q.40.n.13.

Domus, in quibus crimina admiſſa ſunt, dirui leges ſæpe jubent, p.3.q.101.n.21.

Domus, in qua moneta falſa cuditur, fiſco vindicatur, p. 1.q.42.n.118.119. ac inſimul dominus ædium arbitrarie punitur, n.120. S.S.L. n.121.122.

Domus ſecuritatem violantium pœna, p.1.q.40.n.11.12. S.S.L. n.14.15.16.17.18.19.

DONATIO.

Donatio niſi in certis caſibus revocari nequit, p.2.q.55. n.81.

DOS.

Dos ſine matrimonio eſſe nequit, p.2.q.68 n.35.

Dos ex feudo regulariter ſub conditione debetur, ſi filia nupſerit, p.2.q.68.n.38. ſecus in Dote, loco legitimæ ex diſpoſitione patris jure debita, d.n.38.

Dos ob adulterium amiſſa an viri lucro cedat, p.2.q.64. n.2. & ſeqq.

Dos ſtupratæ ſecundum nativitatem & dignitatem ipſius conſtitui debet, p.2.q.68.n.13.

in Dotis ſtupratæ conſtitutione arbitrium judicis non excluditur, ib.n.16.

ad Do[illegible]ſſionem quatenus hæredes ob adulterium, vivo marito commiſſum, contra mulierem agere poſſint, p.2.q.65.n.2.10.13.

an hoc jus extraneis hæredibus competat, ibid.n.24.25. 28.

Dotis debitum ſemper hanc conditionem annexam habet, ſi matrimonium fuerit inſecutum, p.2.q.68.n. 35.36.

Dotem ſtuprata, nubere nolens ſtupratori, ab ipſo petere nequit, p.2.q.68.n.84.85. S.S.L.n.86.

de Dote lucranda in caſu mortis uxoris, concepta ſtatuta, etiam habere locum, etſi ſponſa, antequam traducta & nupta ſit, moriatur, vulgo exiſtimant, p.2.q. 56.n.15.

Dotium conſtitutionis cauſa finalis, p.2.q.68.n.37.

DOTARE. DOTATIO.

Dotare vel ducere puellam ſtupratam ſtuprator debet, p.2. q.68.n.11.12. quantam Dotem ſtuprator puellæ ſtupratæ ſolvere teneatur, n.13.16. S.S.L. n.14.15. 17.18.

Dotari vel duci puella ſtuprata extra Electoratum quoque Sax. debet, p.2.q.68.n.19.20.21. S.S.L.n.22.

idemque obtinet in vidua honeſta ſtuprata, ib.n.23.25. R.S.L.n.26. quod verum eſt, ſi ſtuprator perſuaſionibus ac blanditiis puellam ad ſtuprum induxerit, n.27. 28.29. O.S.L.n.31.

Dos ſtatim ſolvi debet, nec expectandum tempus nuptiarum, ib.n.32.33.

Dos ad hæredes tranſmittitur, ſi ſtuprata moriatar, antequam nubat, p.2.q.68.n.34.35.36.37.38.39. S.S. L.n.40.

Dotari debet puella, etiamſi cauſam dederit ſtupro, p.2. q.68.n.41.42. R.S.L.n.43.

Dotatio fieri debet quinquennio etiam elapſo, p.2.q.68. n.44.45.46.47. S.S.L.n.48.

quid juris, ſi ſtuprator cum alia matrimonium contraxerit, antequam ſtuprata Dotationem petat, p.2.q.68. n.49.50.51. S.S.L.n.52.

Dotare vel ducere ſtuprator nobilis ignobilem ſtupratam tene-

Digitized by Google

tenetur, ibid. n. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. S. S. L. n. 60.

Dotare puellam aut viduam maritus ſtuprans non tenetur, p. 2. q. 68. n. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. S. S. L. n. 74.

Dotatio quoque ceſſat, ſi ſtuprator ob ſanguinis proximitatem ſtupratam in uxorem ducere nequit, ibid. n. 75.

Dotatio puellæ ſtupratæ ceſſat, ſi ſtupratori pœna corporalis infligatur, ib. n. 62. 63. R. S. L. n. 65.

Dotatio ſtupratæ in locum matrimonii ſubrogata eſt, ib. n. 85.

Dotationem meretrix vulgaris, ſeu puella aut vidua, antea ab alio vitiata, petere non poteſt, p. 2. q. 68. n. 76. 77. 79. S. S. L. n. 80. 83.

à Dotatione exemptus eſt ſtuprator, qui remiſſionem dotis à puella impetravit, aut tempore ſtupri de certo pretio cum ea convenit, p. 2. q. 68. n. 87. 88. 89. R. S. L. n. 90.

DUCATUS.

Ducatus Ungaricus in materia furti quanti valeat, p. 2. q. 78. n. 31.

DUELLUM.

Duella omni jure, Divino, canonico, gentium & civili prohibita ſunt, p. 1. q. 29. n. 71.

ad Duellum aliquem provocans quomodo puniendus ſit, p. 1. q. 29. n. 73. R. S. L. n. 74.

DUPLEX.

Duplici afflictione nemo eſt gravandus, p. 2. q. 55. n. 96.

DUX.

Duces torqueri nequeunt, p. 3. q. 118. n. 71.

E.

EBRIETAS.

Ebrietas vitium eſt deteſtabile, p. 3. q. 146. n. 2. 3.

Ebrietas veniam non meretur, ib. n. 17. S. S. L. n. 28.

Ebrietas jure Divino eſt prohibita, ib. n. 20.

Ebrietas prohibetur in Receſſibus Imperii, ib. n. 23. 25.

Ebrietas num cauſam mitigationis pœnæ præbeat, p. 3. q. 146. n. 1. 30. 31.

Ebrietas quatenus à pœna ordinaria excuſet, p. 1. q. 18. n. 42. p. 1. q. 45. n. 58.

Ebrietas immodica delinquentem à pœna ordinaria excuſat, & quare, p. 3. q. 146. n. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. attamen delinquentes Ebrii extraordinaria pœna affici debent, n. 39. 40. 41. S. S. L. n. 42. 43. 44. 45.

Ebrietas modica & levis, delinquentem à pœna ordinaria neutiquam excuſat, p. 3. q. 146. n. 48. 49. 50. S. S. L. n. 51. 52. 53. 54.

quid ſi reum non pœniteat delicti ceſſante Ebrietate, n. 55. aut ſi quis habens propoſitum occidendi, Ebrius poſtea factus illud in effectum deducat, n. 56. S. S. L. n. 57.

quid juris in eo, qui ſolitus in Ebrietate delinquere, non abſtinet à vini immodica potatione, p. 3. q. 146. n. 58. S. S. L. n. 59.

Ebrietas non niſi teſtibus probatur, p. 3. q. 146. n. 61. S. S. L. n. 62. 63. non etiam juramento delinquentis, n. 64. deficientibus teſtibus reus hoc caſu torturæ ſubjici poteſt ad eruendam veritatem, n. 65. S. S. L. n. 66.

Ebrietas quatenus in blaſphemiis excuſet, p. 1. q. 45. n. 57. 58. 59.

Ebrietas quatenus in injuriis excuſet, p. 2. q. 96. n. 21. 22. 23.

Ebrietatis peſſimi effectus, p. 3. q. 146. n. 18. 21.

Ebrietatis vitium nobiles quoque & perſonas illuſtres invaſit, ib. n. 8.

Ebrietatem probat conſuetudo Germaniæ, p. 3. q. 146. n. 4. 5. 6. 7.

Ebrietatem Ferd. I. Imp. in Legatis Statuum Imperii maxime improbavit, ib. n. 19.

Ebrietatem allegans illam debet probare, ib. n. 60.

de Ebrietate vitanda ſanctio Maximiliani I. Imper. ib. n. 22.

in Ebrietate punienda ſeveriſſimi ſemper fuerunt Imper. Auſtriaci, p. 3. q. 146. n. 24.

de Ebrietate vitanda Conſtitutiones Imperii, conſuetudine immutari nequeunt, p. 3. q. 146. n. 26. 27.

Ebrii non ſemper ac indifferenter à pœna ordinaria ſunt immunes, p. 3. q. 146. n. 46. 47.

ECCLESIA.

ad Eccleſiam confugiens reus à ſeculari judice puniri nequit, p. 3. q. 110. n. 91. 94. de conſuetudine hoc privilegium ceſſat, n. 95. 96. R. S. L. n. 97.

Eccleſia mortis pœnam non infligit, p. 3. q. 128. n. 12.

ECCLESIASTICUS.

Eccleſiaſtica Pontificis juriſdictio ex tranſactione Paſſavienſi apud ſtatus Imperii Proteſtantes & ſuſpenſa, p. 1. q. 2. n. 19.

Eccleſiaſtica juriſdictio ex tranſactione Paſſavienſi ad Principes Imperii pervenit, p. 2. q. 62. n. 20.

Eccleſiaſticam poteſtatem quoque habet magiſtratus politicus, p. 1. q. 44. n. 19.

ECULEUS.

Eculeus quale torquendi inſtrumentum fuerit, p. 3. q. 117. n. 30.

EDUCATIO.

Educatio expoſitorum infantum, competit Magiſtratui, ſuperiorem juriſdictionem habenti, p. 1. q. 10. n. 25. 26. 27. 28.

EFFECTUS.

ex Effectu futuro definiri quandoque res ſolet, quod declaratur exemplis, p. 2. q. 57. n. 23.

EFFRACTIO.

Effractio violenta & ſeditioſa quænam dicatur, p. 2. q. 79. n. 6. 32. 33.

Effractio furtum aggravat, ib. n. 1.

Effractio arcæ vel ciſtæ, an pro violenta habeatur, p. 2. q. 79. n. 36. 38. R. S. L. n. 37. 39.

Effractio cum clave adulterina an ſit violenta, ib. n. 40. 41. S. S. L. n. 42.

Effractio horrei, tugurii, vel ſtabuli, an ſit ſeditioſa, ib. n. 34.

Effractio violenta an committatur per conſciſſionem tecti ſtraminei, ib. n. 43. 44. R. S. L. n. 45.

Effractio an fiat per detectionem tegularum, ib. n. 46.

Effractio violenta abſque contrectatione, an ordinaria furti pœna puniatur, ib. n. 56. 57. 58. 59. S. S. L. n. 60.

qui ſeras & clauſtra Effringit, atque furatur, quomodo puniendus, p. 2. q. 79. n. 61. 63. S. S. L. n. 62. 64.

per Effractionem violentam & ſeditioſam pax publ. aliquo modo turbatur, p. 2. q. 79. n. 4.

Ehebruch.

Ehebruch, *Germanice unde dicatur, p. 2. q. 52. n. 47.*

ELECTOR.

Electores multa privilegia habent præ aliis Imperii Principibus, p. 1. q. 41. n. 61. 62. 63.

Electorum Collegium eſt baſis & fundamentum Imperii Romani, ib. n. 65.

Electorum dignitas & excellentia ſingularis, ib. n. 64.

EMENDA.

Emenda, die Buſſe, *de jure Sax. quanta ſit, p. 2. q. 88. n. 20. p. 3. q. 127. n. 37.*

EMPTIO.

Emptio pignoris ſub pacto de retrovendendo, quatenus valeat, p. 2. q. 92. n. 96. 97. 98. 99. 100. 101. 102. S. S. L. n. 99. 103.

EMPTOR.

EMPTOR.

Emptores rerum furtivarum quomodo puniantur, p. 2. q. 87. n. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. S. S. L. n. 61. 62. 63. 64. vid. plur. in vocab. Furtum.

ENSIS.

Enſis in rixa evaginatus cuinam Magiſtratui debeatur, p. 3. q 109. n. 52. 53. 54.

EPILEPTICUS.

Epilepticus morbus quatenus delinquentem à pœna ordinaria excuſet, p. 1. q. 18. n. 54.

EPISCOPALIS.

Epiſcopalia jura Evangelicis Principibus ex Conſtitutione Paſſavienſi competunt, p. 1. q. 44. n. 18.

EPISCOPATUS.

in Epiſcopatibus à Ser. Dn. Elect. Sax. jurisdictio non tanquam ab Electore, ſed ut ab Epiſcopo, & ſic nomine & reſpectu diverſo exercetur, p. 3. q. 104. n. 70.

ERROR.

Error perſonæ quomodo in adulterio excuſet, p. 2. q. 61. n. 42.

Error in adulterio quomodo probetur, ib. n. 50.

Error perſonæ in homicidio an excuſet, p. 1. q. 5. per tot.

Error perſonæ in parricidio ab ordinaria pœna excuſat, p. 1. q. 18. n. 14.

Errantem ab erroris ſui via revocare, inter opera charitatis non minimum eſt, p. 1. q. 55. n. 54.

EST.

multum intereſt inter id, quod fuit, & id quod nunc Eſt, p. 3. q. 109. n. 6.

EXAMEN.

Examen quale eſſe debeat in tortura, p. 3. q. 124. n. 30.

num Examen teſtium in inquiſitorio proceſſu ſemper debeat eſſe articulatum, p. 3. q. 114. n. 8. plura vid. inf. Inquiſiti Examen.

EXCEPTIO.

Exceptiones rei quando ſint opponendæ, p. 3. q. 106. n. 68 69.

Exceptiones & defenſiones in criminalibus facilius admittuntur, tam à judice, quam ab aliis extraneis, p. 3. q. 141. n. 32.

Exceptiones omnes, quæ accuſatoribus opponi poſſunt, etiam contra judicem inquirentem locum habent, ibid. n. 20.

Exceptiones à reo omiſſas quatenus judex ſupplere teneatur, p. 3. q. 33. n. 9. p. 3. q. 141. n. 37. 38. 39.

EXCESSUS DEFENSIONIS.

Exceſſus in moderamine defenſionis pœna, p. 1. q. 29. n. 6. 11. 12. 15.

Exceſſus defenſionis an corporis afflictiva pœna puniri poſſit, ib. n. 20. 21.

Exceſſus defenſionis an ordinaria homicidii pœna puniri poſſit, n. 26. 29. 34.

Exceſſus defenſionis fit triplici modo, p. 1. q. 29. n. 38.

Exceſſus ratione cauſæ pœna, ib. n. 42.

Exceſſus ratione modi, p. 1. q. 30. per tot.

Exceſſus ratione temporis, p. 1. q. 31. per tot.

de Exceſſu tenetur occiſor, qui alio modo periculum effugere potuiſſet, p. 1. q. 30. n. 4.

ob Exceſſum moderaminis inculpatæ tutelæ, dolo etiam manifeſto commiſſum, pœna homicidii ordinaria nequaquam infligenda, p. 1. q. 30. n. 26.

EXCOMMUNICATUS.

Excommunicatus ab accuſando repellitur, p. 3. q. 104. n. 39.

EXCUBIÆ.

in Excubiis ſtantium, aliis furtum facientibus, pœna, p. 2 q. 87. n. 34. 35.

in Excubiis ſtans in latrocinio, illudque approbans, qua pœna teneatur, p. 1. q. 22. n. 30. 34. S. S. L. n. 36. 37. vid. plura in vocab. Latrocinium.

pœna eorum, qui in Excubiis ſtant, dum alii robbariam exercent. p. 2. q. 91. n. 26. 27. 29. S. S. L. n. 28. 30.

in Excubiis ſtantes interea, dum ſacrilegium committitur, quomodo puniantur, p. 1. q. 89. n. 48. 49. 50. 51. 52. 53. S. S. L. n. 54. 55. vid. plura ſub Quovis Delicto.

EXCULPATIO.

Exculpatio moribundi quatenus reum à pœna liberet, p. 1. q. 38. n. 56. 58.

EXCUSATIO.

Excuſatio vulnerati enervat alia indicia, p. 3. q. 120. n. 58. & ſeq.

EXECUTIO.

Executio quando fiat abſque ſolenni proceſſu, p. 3. q. 136. n. 2.

Executio ultimi ſupplicii, juris ordine prætermiſſo non eſt facienda, p. 3. q. 137. n. 1. p. 3. q. 139. n. 44.

Executio ultimi ſupplicii, regulariter differenda non eſt; & quare, p. 3. q. 137. n. 2. & ſeqq.

Executio pœnæ nonnunquam tumultus evitandi cauſa acceleratur, p. 3. q. 137. n. 2.

Executio ultimi ſupplicii differenda eſt (1) ob accuſationem vel inquiſitionem de graviori crimine adverſus reum inſtituendam. p. 3. q. 137. n. 21. (2) ob metum alicujus tumultus, n. 13. (3) ob crimen falſi teſtibus, qui in illa cauſa depoſuerunt, objectum, n. 15. & ſeqq. (4) ob rationes domino prius reddendas, ib. n. 17. (5) aut ſi Princeps aliquem ſeveriori pœna affici juſſerit, n. 18. velut ſocii criminis manifeſtentur, n. 19. (6) in crimine adulterii, donec correi confeſſio acquiri poſſit, n. 20. (7) in fœmina prægnante, donec fœtum edidit, n. 21. & poſt partum ſex ſeptimanæ ſunt exactæ, n. 22. & ſeqq.

Executio ultimi ſupplicii differenda quoque eſt in fœmina de cujus impregnatione dubitatur, p. 3. q. 137. n. 24. & ſeqq. ſicuti & executio pœnarum corporalium, ib. n. 27. & ſeqq.

Executio pœnæ corporis ægroto irrogandæ, differenda eſt, uſque dum reconvaleſcat, ib. n. 31. & ſeqq. non autem ultimi ſupplicii, n. 34.

Executio pœnæ reo denuncianda eſt, & quando, p. 3. q. 137. n. 35. & ſeq.

Executionis actus quomodo expediri debeat à carnifice, ib. n. 60. & ſeq.

Executionis actus expediri debet judice & aſſeſſoribus præſentibus, ib. n. 64. non tamen Principe & Magiſtratu ſuperiori, n. 65.

Executio pœnarum abſque ſumptibus fieri nequit, p. 3. q. 133. n. 1. in caput ſolius rei accuſati, ſi damnatur, ſententia à judice executioni mandanda, p. 3. q. 150. n 42.

ante Executionem cauſæ ſententia debet expectari, p. 3. q. 116. n. 2.

Exequi ſententiam latam ab uno judice, alter judex requiſitus tenetur, p. 1. q. 36. n. 17.

EXHEREDARI.

Exheredari num à parentibus filia ſtuprata queat, p. 2. q. 69. n. 65. 66. 67. 68. 71. S. S. L. n. 72.

EXIMERE.

Eximens aliquem ex carcere quomodo puniendus, p. 3. q. 111. n. 84.

EXITUS.

Exitus in delictis non attenditur, ſed voluntas, p. 1. q. 1. n. 17. quando hoc fallit, n. 54.

EXPEDITORIÆ.

res Expeditoriæ deferuntur judicii ſuperiori, ſi harum rerum non extet heres legitimus, p. 3. q. 109. n. 70. 71. R. S. L. n. 72.

EX-

Digitized by Google

EXPENSÆ.

Expenſa litis, ex hæreditate occiſi Magiſtratui inquirenti debent reſtitui, p. 1. q. 34. n. 90. S. S. L. n. 91. 92.
Expenſas litis omnes percuſſores conjunctim ſolvunt, ib. n. 34.

EXPILATOR.

in crimine Expilatæ hæreditatis ceſſat pœna ſuſpendii, & quare, p. 2. q. 83. n. 75. 76. 77. 78. 79.
Expilatores hæreditatis quanam pœna teneantur, p. 2. q. 83. n. 80. 81. 82. 83. S. S. L. n. 84.

EXPLICATIO QUORUNDAM LOCORUM EX JURE DIVINO.

Gen. 1. v. 26. & 28. p. 2. q. 84. n. 8.
Gen. 4. v. 10. p. 3. q. 122 n. 32.
Gen. 6. v. 2. p. 1. q. 49. n. 40.
Exod. 12. v. 1. p. 2. q. 77. n. 29.
Numer. 35. v. 17. p. 1. q. 3. n. 58.
Numer. 35. v. 21 p. 1. q. 3. n. 44. 45.
Deut. 25. v. 5. p. 2. q. 74. n. 29. 30.
Proverb. 6. v. 30. & 31. p. 2. q. 77. n. 44. 45. p. 2. q. 51. n. 45. 46. 54. 55.
Syracid. 5. v. 17. 20. & 27. p. 2. q. 77. n. 44. 45.
Johan. 8. v. 11. p. 3. q. 103. n. 37. it. p. 3. q. 107. n. 17.
Roman. 7. p. 2. q. 63. n. 36. 37. 38.
1. Cor. 7. p. 2. q. 58. n. 6. p. 2. q. 63. n. 32. & ſeqq.
1. Cor. 7. v. 39. p. 2. q. 63. n. 36. 37. 38.

EX JURE SAXONICO.

Landr. *lib. 1. art. 5.* §. ein Weib, *p. 2. q. 64. n. 17.*
Landr. *lib. 1. art. 5. p. 2. q. 65. n. 50.*
Landr. *lib. 1. art. 8. in pr. p. 3. q. 114. n. 50. 51.*
lib. 1. art. 55. & 66. p. 3. q. 136. n. 85 86.
Gl. lib. 1. art. 71. ubi dicitur, relegatum in quodam loco in aliis relegatum non videri, p. 1. q. 36. n. 22.
Landr. *lib. 2. art. 4.* §. zeuhet ſich ein Mann, *p. 3. q. 112. n. 110. 111. 112. 113. 114. 115. S. S. L. n. 116.*
lib. 2. art. 10. p. 3. q. 112. n. 92. 93. 94. 96.
lib. 2. art. 13. v. alle Mörder, *p. 1. q. 7. n. 28.*
lib. 2. art. 13 quod vivi debeant concremari, qui venena tractant, p. 1. q. 21 n. 26.
lib. 2. art. 13. v. welcher Chriſten-Mann, *p. 1. q. 20. n. 36. 37. 38.*
lib. 2. art. 13. Gloſſ. n. 6. v. und windet ihme die Haar, *p. 3. q. 130. n. 50. 51.*
lib. 2 art. 13. p. 2. q. 53. n. 63. & p. 2. q. 93. n. 82. p. 1. q. 1. n. 83.
lib. 2 art. 14. p. 1. q. 28. n. 37 38. 39.
lib. 2. art. 25. & 13. p. 3. q. 134. n. 44. 45.
lib. 2. art. 26. p. 1. q. 42. n. 100. 105.
lib. 2. art 26. Gl. lit. A. p. 1. q. 42. n. 43.
lib. 2. art. 28 p. 2. q 83 n. 14. 15.
lib. 2. art. 65. in verb. erſchlägt ein Kind einen Mann, ſein Vormund ſoll des beſſern mit jenes Wehrgeld, *p. 3. q. 143. n. 16. 25.*
lib. 3. art 45. in v. der Mann iſt auch Vormund ſeines Weibes zu Hand, als ſie ihme getrauet wird, *p. 2. q. 56 n. 35. p. 1. q. 12. n. 45.*
Weichb. *art. 27.* §. Ihr ſolt wiſſen, *p. 3. q. 112. n. 92. 93. 94.*
Gl. art. 38. n. 11. & S. S. ſub tit. Nothwehr, *poſt* Landrecht, *p. 1. q. 28. n 40.*
Gl. art. 38. n 5. v. und diß iſt ſo viel, *& ſeqq. p. 3. q. 130. n. 50. 51.*
Gl. art. 38. n. 12. p. 1. q. 27. n. 64.
Gl. art. 38. n. 15. p. 1. q. 40. n. 38. 39.
Receſſ. Imper. de Anno 1530. & Ordinat. Camer. p. 2. tit. 28. in verb. In peinlichen Sachen, *p. 3. q. 139. n. 23. 24.*

Receſſ. Wormat. de Anno 1521. ſub tit. die Pön aller Friedbrecher, *it. Receſſ. Auguſt. de Anno 1548. tit.* die Pön der Friedbrecher, *& tit.* von Pön der Uberführer. *Et Ordin. Judic. Camer. part. 2. tit. 9 p. 1. q. 36. n. 18.*
Ordin. Politic. in Receſſ. Francof. de An. 1577. tit. 35. §. und ſetzen, ordnen, *p. 2. q 98. n. 39.*
Conſtitut. Pac. Pub. ſub tit. Friedbrecher und Thäter nicht zu hauſen, *p. 1. q. 36. n. 31.*
Aurea Bulla tit. 24. p. 1. q. 41. n. 88.
Ordinat. Eccleſ. Sax. tit. von Ehe-Sachen. *Rubr.* von Ehegelöbniſſen. *verſ.* würde ſich aber, &c. *p. 2. q. 67. n. 33. 34. S. S. L. n. 42. 44.*
Ordinat. Eccleſ. Sax. tit. von Ehe-Sachen. *Rubr.* von der Straffe der Unzucht. *p. 2. q. 67. n. 25. 26. 27.*
Ord. Crim. Carol. art. 16. p. 3. q. 119. n. 39.
art. 27. p 3. q. 121. n. 53.
art. 107. p. 1 q 46. n. 52.
art. 108. p. 1. q. 47. n. 55.
art. 109. p. 1. q. 49. n. 27.
art. 110. p. 2. q. 98. n 30. 35.
art. 111. p. 1. q. 42. n. 80. & 106.
art. 121. p 2. q. 66. n. 31. 32.
art. 130. in verb. an Leib oder Leben, *p 1. q. 21. n. 24. p. 1. q. 24. n. 72. p. 1. q. 50. n 29. 30.*
art. 137. verſ. aber nach, &c. *p. 1. q. 6. n. 10.*
art. 137. §. 1. p. 1. q. 24. n. 29. 74.
art. 137. v. aber nach Gewohnheit, *p. 1. q. 7. n. 27.*
art. 137. v. wer jemand durch Gifft, *p. 1. q. 7. n. 28.*
art. 140. & art. 142. in verb. ohne Fährlichkeit oder Verletzung ſeines Leibes, Lebens, Ehr und guten Leumuths, *p. 1. q. 30. n. 62. 63.*
art. 142. p. 1. q. 29 n. 34. p. 1. q. 33. n. 27. 28.
art. 146. in pr. p. 1. q. 1. n. 21. 57.
art. 149 p. 1. q 16. n. 12. 13.
art. 160. p. 2. q. 78. n. 19.
art 218. p. 3. q. 135. n. 30. p. 3. q. 140. n. 118 119. 121.
Conſtit. Elect. 12. p. 1. p. 3. q. 116. n. 73. 74.
25. p. 1 p. 3. q. 141. n. 33. 35.
24. p. 2. p. 2. q. 66. n. 54.
Conſtit. Elect. 9. p. 2. verb. daß der Güther eigenthümliche Gerechtigkeit nicht ewig ungewiß, und des Zancks und Haders ein Ende ſey, *p. 3. q. 141. n. 27. 28.*
2. p. 4. p. 1. q. 49. n. 17.
3. p. 4. p. 1. q. 24. n. 72.
3. p 4. §. und woferne, *p. 1. q. 23. n. 20.*
3. p. 4. v. ſo viel Zangenriß, ſo viel ſie Kinder umbracht, *p. 1 q. 14. n. 10.*
3. p. 4. §. ult. p. 1. q. 13. n. 33. 34. 35. 36.
It. p. 1. q. 20. n. 17. 35.
4. p. 4. p. 1. q. 11. n. 17. 19.
5. p. 4. §. 2. p. 2. q. 90. n. 13.
5 p. 4. p. 1. q. 22. n. 21.
7. p. 4. p. 1. q 34. n. 38.
12. p. 4. p. 3. q 138. n. 14.
13. p. 4. p. 1. q. 22. n. 75.
17. p. 4. p. 1. q. 38. n. 41. 42. 51.
17. p. 4. in fin. daß diejenigen, welche ſich mit Geld annehmen laſſen, *p. 1. q. 19. n. 57.*
18 p. 4. p. 1. q. 20. n. 39. 40.
19. p. 4. p. 3. q. 130. n. 46.
19. p. 4. §. ult. p. 2. q. 59. n. 22. 23. 24.
19. p. 4. §. 4. ult. in verb. ſondern berührte Lebens-Straffe, *p. 3. q. 141. n. 43. 44.*
21. p. 4. p. 2. q. 65. n. 35.
23. p. 4. p. 2. q. 73. n. 84.
26. p. 4. p. 2. q. 69. n. 33. 34.

32. p. 4. §. 2. p. 2. q. 78. n. 19.
32. p. 4. in fin. p. 1. q. 39. n. 44. 45.
42. p. 4. p. 2. q. 94. n. 34.
48. p. 4. p. 1. q. 47. n. 11. 33.

EX JURE CANONICO.

c. ſignificaſti. de Adulter. p. 2. q. 60. n. 15.
c. 4. extr. de donation. int. vir. & uxor. p. 2. q. 64. n. 27.
c. 1. de homicid. in 6. p. 1. q. 19. n. 3. 12. 36. 56.
c. ſi perfodiens. 3. de homicid. p. 1. q. 32. n. 34.
c. quid in omnibus. 32. q. 7. p. 2. q. 51. n. 33. 34.

EX JURE CIVILI.

§. ob hominem. inſt. de oblig. quæ ex quaſi delict. naſcunt, p. 1. q. 1. n. 9.
§. alia deinde lex. 6. inſtit. de publ. judic. p. 1. q. 8. n. 44. p. 1. q. 11. n. 47. 54. p. 1. q. 13. n. 4 p. 1. q. 17. n. 9.
l. 4. ff. ad Leg. Aquil. p. 1. q. 32. n. 34.
l. item Mela. 11. §. ſed ſi plures. 2. ff. ad Leg. Aquil. p. 1. q. 25. n. 4. 29.
l. 8. ff. ad Leg. Cornel. de falſ. p. 1. q. 43. n. 45. 46.
l. 1. §. 1. & l. 3. in pr. ff. ad Leg. Cornel. de ſicar. p. 1. q. 21. n. 40.
l. 1. §. 3. ff. ad Leg. Cornel. de ſicar. p. 1. q. 1. n. 19. 55.
l. 1. & l. 5. C. eod. d. n. 19. 55.
l. 3. in pr. ff. ad Leg. Cornel. de ſicar. p. 1. q. 20. n. 1. 2. 3.
l. 3. §. 2. ff. eod. p. 1. q. 1. n. 20. 56.
l. 3. §. Leg. Cornel. ff. eod. p. 3. q. 148. n. 33. 40. 41.
l. 3. §. Leg. Cornel. & l. pen. ff. eod. p. 1. q. 2. n. 14.
l. 9. ff. eod. p. 1. q. 32. n. 35.
l. 15. ff. eod. p. 1. q. 25. n. 55.
l. 1. C. ad Leg. Jul. de adult. p. 2. q. 52 n. 62. 80. 81. 82. 83.
l. 2. §. 2. l. 29. ff. eod. & l. crimen lenocinii. C. eod. correcta ſunt per Nov. 117. c. 7. Aut. ſed novo jure. C. ad L. Jul. de adult. p. 2. q. 55. n. 12. 62.
l. 6. §. 1. l. 13. §. 2. l. 34. §. 1. ff. eod. p. 2. q. 52. n. 74. 75.
l. 6. §. 1. l. 13. §. ſi quis. l. 34. §. 1. ff. eod. p. 2. q. 56. n. 17.
l. 13. §. 2. ff. & l. quæ adulterium. 29. C. ad Leg. Jul. de adulter. p. 2. q. 68. n. 55. 56. 57.
l. ſi uxor. 13. §. Divi 3. ff. eod. p. 2. b. 56. n. 2. 7. 12.
l. ſi uxor §. 2. ff. eod. p. 2. q. 68. n. 24.
l. 13. §. ſed in ea. ff. ad Leg. Jul. de adult. & l. 22. C. eod. p. 2. q. 57. n. 7. 8. 9. 10. 12. 13. 19.
l. ſi uxor. 13. §. fin. ff. eod. p. 2. q. 63. n. 59.
l. 17. §. quæritur. 6. ff. ad Leg. Jul. de adult. p. 1. q. 55. n. 123. 124.
l. 8. C. eod. p. 2. q. 66. n. 26.
l. ſi adulterium. 38. ff. eod. p. 2. q. 72. n. 10. 15.
l. denunciaſſe. §. 6. ff. eod. p. 2. q. 60. n. 13. 14.
l. 6. ff. ad Leg. Jul. pecul. p. 3. q. 144. n. 16. 17. 18.
l. ſacrilegii pœna. §. 1. ff. eod. p. 5. q. 148. n. 33. 40. 41.
l. 1. ff. ad Leg. Pompej. de Parricid. p. 1 q. 8. n. 43.
l. 1. ff. eod. p. 1. q. 12. n. 7. 8.
l. 1. in fin. ff. eod. p. 1. q. 12. n. 40.
l. 1. §. 1. & l. 3. in pr. ff. eod. ib. n. 40.
l. 3. & 4. ff. ad L. Pompej. de Parricid. p. 1. q. 12. n. 39.
l. 1. in pr. & l. 9. §. 1. ff. eod. p. 1. q. 13. n. 3.
l. pen. §. 1. ff. eod. p. 1. q. 12. n. 9.
l. ſi quis. 3. §. 7. ff. ad SCtum Sylan. p. 3. q. 144. n. 16. 17. 18. 37. p. 3. q. 118. n. 38. 39.
l. ſi quis. 3. §. 8. & §. 10. ff. eod. p. 3. q. 118. n. 24.
l. 1. §. quæri poſſit. ff. ad SCtum Turpill. p. 1. q. 6. n. 14.
l. 3. C. de Accuſat. p. 3. q. 105. n. 27. 28. 29.
l. Lucius Titius. 18. ff. de Appellat. p. 3. q. 105. n. 30.
l. utrum. ff. eod. p. 1. q. 11. n. 46 54.
Auth. bona damnatorum. C. de bon. proſcript. & damnat. p. 3. q. 135. n. 28. 29. 31.
l. ult. ff. de crim. Stellionat. p. 1. q. 46. n. 36.
l. 4. ff. de cuſtod. reor. p. 1. q. 1. n. 9.
l. nam ſufficit. 22. ff. de dol. mal. p. 1. q. 46. n. 30.
l. unic. C. de emend. ſervor. p. 1. q. 3. n. 57.
l. 3. C. de Epiſc. audient. p. 2. q. 55. n. 63.
l. 2. C. de falſ. monet. p. 1. q. 42. n. 41.
l. un. C. de famoſ. libell. p. 2. q. 98. n. 9. 23. 43. 44.
l. 14. C. de furt. p. 2. q 87. n. 39.
l. 1. §. 1. ff. de his, qui effuder. p. 1. q. 1. n. 9.
l. 1. §. 10. & l. ſeqq ff. eod. p. 1. q. 25. n. 4.
l. 1. C. de his, qui latron. vel al. crim. reos. p 1. q. 35. n. 41. p. 3. q. 111. n. 85. p. 3. q. 134. n. 39. 40.
l. Pedius. §. 1. l. ult. ff. de incend. ruin. naufrag. p. 3. q 148. n. 33. 40. 41.
l. 5. §. ſi quis librum. 9. ff. de injur. p. 2. q. 98. num. 22. 38.
l. 1. §. 1. ff. de interrogat. in jur. fac. p. 3. q. 103. num. 38.
l. ſi duo patroni. 13. ff. de jurejurand. p. 1. q. 46. num. 31.
l. fin. ff. de juriſdict. p. 1. q. 36. n. 23.
l. 4. §. 1. C. de Maleſic. & Mathemat. p. 1. q. 50. n. 52. 53.
l. auxilium. 37. §. 1. v. in delict. ff. de minor. p. 3. q. 118. n. 30. & p. 3. q. 143. n. 77.
l. 6. §. ſi quis. ff. de munerib. & honor. p. 3. q. 103. num. 34. 35.
l. unic. C ne quis in ſua cauſ. p. 2. q. 95. n. 86. 87.
l. 3. §. 1. ff. de offic. præfect. vigil. p. 1. q. 39. n. 65.
l. 9. §. 7. ff. de pecul. p. 1. q. 2. n. 27.
l. ſi vendita. 11. ff. de pericul. & commod. rei vend. p. 1. q. 39. n. 63.
l. quo ſententiam. 16. v. aut certe omnium. C. de pœn. p. 2. q. 81. n. 27.
l. 25. ff. de pœn. p. 3. q. 141. n. 79. 80. 81.
l. capitalium. 28. §. graſſatores. 10. ff. eod. p. 2. q. 90. n. 8. 9. 10. 27.
l. 29. in fin. ff. eod. p. 3. q. 121. n. 25.
l. 38. §. 12. ff. eod. p. 1. q. 2. n. 50.
l. relegati. ff. eod. p. 1. q. 47. n. 23. p. 3. q. 112. n. 25.
l. ſi quis aliud. §. qui abortionis. ff. eod. p. 1. q. 21. num. 19.
l. ſervum. 33. §. publice. ff. de procurat. p. 3. q. 105. n. 27. 28. 29.
l. 13. ff. quod met. cauſ. in foro Sax. non practicatur, p. 2. q. 88. n. 19. 20. 21.
l. 2. C. de reb. credit. p. 1. q. 46. n. 4. in hac explicanda anxie laborarunt DD. n. 5. 21. variæ referuntur explicationes Interpp. n. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. vera explicatio hujus legis, n. 23. 24. 25. 26. 27. 28. ratio hujus explicationis, n. 29. Reſpondetur ad contraria, n. 30. 31. 32. 33. 34.
l. 1. ff. de receptator. p. 3. q. 134. n. 39. 40.
l. 30. ff. de Regul. jur. p. 1. q. 12. n. 40.
l. omne delictum. §. 7. ff. de re milit. p. 1. q. 2. n. 50. p. 1. q. 3. n. 51.
l. uxor. 7. C. de repud. p. 2. q. 66. n. 27. 28.
Auth. hodie. C. eod. p. 2. q. 58. n. 12.
l. 1. & 2. t. C. de ſecund. nupt. in foro Saxon. uſu non obſervatur, p. 2. q. 65. n. 78.
l. un. C. ſi quis Imp. maled. p 1. q. 41. n. 113. usque ad n. 120.
l. 2. ff. de termin. mot. p. 3. q. 144. n. 16. 17. 18.
l. ſi quis major. C. de tranſact. p. 1. q. 46. n. 33.
l. 101. & l. 225. ff. de verb. ſignif. p. 2. q. 52. n. 74. 75. p. 2. q. 56. n. 17.
l. ſi quis in tantum. C. und. vi. in foro Sax. non practicatur, p. 2. q. 88. n. 19. 20. 21.

Digitized by Google

l. un. C. ut quæ deſunt, advocat. p. 3. q. 141. n. 37.
Nov. 115. c. 3. p. 2. q. 69. n. 70.
Nov. 117. c. 8. & Nov. 134. c. 10. p. 2. q. 64. n. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. vera conciliatio illorum textuum, n. 13. 14. 15.
Nov. 117. c. 11. p. 2. q. 58. n. 12.

EX JURE FEUDALI.

Tit. 27. §. ſi quis quinque ſolidos. F. 2. p. 2. q. 78. n. 27. 28. 72.

EXPOSITIO INFANTIUM.

Expoſitionis infantium pœna ex jure Civili, p. 1. q. 10. n. 2. 3. 4.
Expoſito infante mortuo, qua pœna exponens puniendus, p. 1. q. 10. n. 5. 6. 8. S. S. L. n. 7. 9.
Expoſitus infans ſi præter intentionem exponentis moriatur, qua pœna exponens plectendus, n. 10. 11. S. S. L. n. 12.
Exponentis quæ ſit pœna, ſi infans vivus & incolumis reperiatur, ibid. n. 15. 16. 17. 18. S. S. L. n. 20. 21. 22. 23. 24.
Expoſiti infantis & matrem non habentis educatio, cuinam judici incumbat, ib. n. 25. 26. 27. S. S. L. n. 28.
qui ſobolem exponendo præter intentionem mortem cauſatur, fuſtigatione vel relegatione pro judicis arbitrio puniendus, p. 1. q. 15. n. 24.

EXPRESSUM.

pro Expreſſo habetur etiam id, quod in genere dicitur, p. 1. q. 12. n. 14. p. 1. q. 37. n. 31. p. 1. q. 38. n. 16.

F.

FACINUS.

Facinus nocentis impunitum relinquere facilius eſt, quam innocentem damnare, p. 3. q. 142. n. 10.
Facinora impedire præſtabilius eſt, quam punire, p. 3. q. 101. n. 1.
Facinora quomodo à moderatoribus Rerumpubl. impediantur, p. 3. q. 101. n. 1.

FACTUM.

Facto ſuo nemo quis contravenire poteſt, p. 2. q. 55. n. 80.
ex Facto ſuo quilibet obligatur, p. 2. q. 78. n. 36.

FALSI CRIMEN.

Falſum quodnam proprie dicatur, p. 2. q. 93. n. 3. 4.
Falſum quidnam ſit, & quando committatur, p. 2. q. 93. n. 5. requiſita hujus criminis, n. 6. 8. 10. 14. 15.
Falſum abſque dolo non committitur, p. 2. q. 93. n. 6. 7.
Falſum abſque damno alterius non committitur, ib. n. 10. ſufficit tamen nocere potuiſſe, n. 12. 13.
Falſum variis modis committitur, p. 2. q. 93. n. 26. 94.
Falſum committit, qui in contractu aut teſtamento aliam perſonam ſupponit, ib. n. 32. ubi refertur exemplum mulieris ſagacis, aliam perſonam pro marito mortuo ſupponentis, ib.
Falſum committit & is, qui ſe pro Nobili aut Doctore gerit, cum non ſit, p. 2. q. 93. n. 36. 37. 38. S. S. L. n. 39. 40. 41. 42.
Falſum non committitur ſolis verbis, non ſecuto aliquo effectu, ib. n. 37.
Falſum in perſona committit is, qui baptizatum Chriſtianum, Ethnicum adhuc eſſe doloſe profitetur, commodi ſui cauſa, ib. n. 42. exemplum refertur fœmina cujuſdam, quæ ter infantem baptizari fecerat, ib. n. 43. R. S. L. n. 44.
Falſum quomodo verbis ſeu dictis committatur, ibid. n. 45.
Falſum in ſcriptis quando & quomodo committatur, p. 2. q. 93. n. 62.
Falſum committitur abuſu, p. 2. q. 93. n. 78.
Falſum quando perſonæ larvatæ committant, ib. n. 92. R. S. L. n. 93.
Falſi crimen ſpecies furti eſt, ib. n. 1. eſt crimen atrox & grave, n. 2.
in Falſi crimen an mendacium incidat, p. 2. q 93. n. 9.
in Falſi crimen an incidat teſtis, qui pecuniam accipit, ut veritatem dicat, ib. n. 49. 50. S. S. L. n. 51.

FALSI POENA.

Falſitas non nociva impunitatem habet, p. 1. q. 42. n. 61.
Falſi pœna tenetur occultans inſtrumenta invalida, p. 2. q. 93. n. 11.
Falſi pœna arbitraria eſt, p. 2. q. 93. n. 16. 17. 18. 19. 20. etiam in Imperio Romano & foro Saxon. n. 21. 22. 23. 24. 25.
Falſorum teſtium ac procuratorum pœna, ibid. num. 46. 47. 48.
Falſo judicantis judicis pœna, ib. n. 52. 55. 56. 57. 58. S. S. L. n. 53. 54.
Falſi in ſcriptis commiſſi ſpecies quomodo puniatur, ib. n. 63. S. S. L. n. 64. 65. 66. 67. 68. 69.
Falſi pœna tenentur literas alienas reſignantes, p. 2. q. 93. n. 70. R. S. L. n. 71.
Falſi in aromatibus commiſſi pœna, p. 2. q. 93. n. 86. S. S. L. n. 87.
Falſi in mercibus depravatis commiſſi pœna, p. 2. q. 93. n. 88 89. S. S. L n. 90. 91.
Falſi in ponderibus & menſuris commiſſi pœna, ib. n. 79. 80. 81. S. S. L. n. 83. 84. 85.
Falſarii mendicantes quomodo puniantur, p. 2. q. 93. n. 72. 75. S. S. L. n. 73. 74. 75. 76. 77.
in Falſi crimine num pœna arbitraria ad mortem uſque extendi poſſit, p. 3. q. 133. n. 30. p. 2. q. 93. n. 95. 96. 97. S. S. L. 98.

FAMA.

Fama qualis eſſe & unde oriri debeat, p. 3. q. 12. n. 20. & ſeqq.
Fama facit indicium veriſimile ad torturam, ibid. n. 17. 18.
Fama ſola abſque indiciis aliis non eſt ſufficiens indicium ad torturam, ib. n. 27. & ſeqq.
Fama ut plurimum eſt fallax, falſa, & mendax, p. 3. q. 120. n. 20.

FAMOSUS LIBELLUS.

Famoſi libelli definitio, p. 2. q. 98. n. 2.
Famoſi libelli autor ſi crimen objectum probet, quanam pœna ſit afficiendus, p. 2. q. 98. n. 40. 41 42.
num in crimine Famoſi libelli actione quoque injuriarum experiri liceat, ibid. n. 45. 46. 48. R. S. L. num. 47. 49.
Famoſi libelli typographi, ſculptores & pictores, quomodo puniantur, p. 2. q. 98. n. 11.
Famoſi libelli pœna non tenetur conſulens, legens, inventor, & propalator paſquilli, ib. n. 17. 18. 19. 20. 22. 23. quâ pœna ſint plectendi, n. 21.
Famoſi libelli pœna quænam ſit, p. 2. q. 98. n. 5. 6. 7. 8. 9. quænam in Imperio Romano & foro Saxon. n. 10. 12. 13. 14. 15. S. S. L. n. 16.
Famoſi libelli pœna ex juſta cauſa poteſt mitigari, p. 2. q. 98. n. 58. 59. 60. O. S. L. n. 61.
Famoſi libelli pœna an locum habeat in eo, qui nomen ſuum non ſubſcripſit, ib. n. 24. 25. 28.
Famoſi libelli cur paſquilli vocentur, p. 2. q 98. n. 3.
Famoſus libellus quomodo ab injuria ſcripta differat, ib. n. 50. 51.
Famoſi libelli pœna an teneatur pingens membrum virile ad januam alicujus, ib. n. 55. 56.
Famoſo libello non niſi 30. annis præſcribitur, ib. n. 35.

FAMES.

Famis neceſſitas quæ dicatur, p. 2. q. 83. n. 43.

Digitized by Google

Famis neceſſitas excuſat à pœna furti, p. 2. q. 85. n. 40. 41. & ſeqq.
Fames etiam in furto pecuniario excuſat, ib. n. 47.
Famis neceſſitas an prædonem à pœna ordinaria excuſet, p. 2. q. 91. n. 48.

Fauſt-Recht.

das Fauſt-und Kolben-Recht, *jus militare, uſu eſt ſublatum, p. 1. q. 29. n. 93.*
de more des Fauſt- und Kolben-Rechts, *Nicolai Cuſani verba, p. 1. q. 35. n. 4.*

FAUSTUS.

de Johanne Fauſto Mago exquiſitiſſimo hiſtoria refertur, p. 1. q. 48. n. 32.

FERÆ.

Ferarum dominium jure Divino & Gentium omnibus hominibus commune eſt, p. 2. q. 84. n. 1. 2. 3. 4. 5.
Ferarum ſpecies ſervari publice refert, p. 2. q. 84. n. 16.
Ferarum contra impetum norunt Phyſici quædam amuleta, quibus forſan ſe præmunire poterunt objecti, p. 3. q. 128. n. 27. ibidemque refertur exemplum Martii, d. n. 27.
Feras vivario incluſas qui capiunt, non minus ac reliqui fures ſuſpendio puniuntur, p. 2. q. 84. n. 28.

FERDINANDUS.

Ferdinandi Alvaretz Ducis Albani facinora, p. 1. q. 44. n. 26.

FIDES.

Fides ſuſpecta quosnam accuſare prohibeat, p. 3. q. 104. n. 29.
Fidem in anima, quæ ſpiritus eſt, cogere velle, nihil abſurdius eſt, p. 1. q. 44. n. 33.

FIDEJUSSOR.

Fidejuſſor pro reo ſatisdando quoque cavere debet, p. 3. q. 112. n. 103. & ſi ſemel reum ſiſtit in judicio, liberatus eſt, ib. n. 142. & ſeqq.

FIDICULÆ.

Fidiculæ quodnam tormentum apud Romanos fuerit, p. 3. q. 117. n. 31.

FILIUS.

Filius non tenetur pro delicto patris, p. 3. q. 131. n. 4.
num Filio interficienti patrem ſuum hereditas paterna auferenda, & fiſco applicanda ſit, p. 3. q. 135. n. 34. usque ad n. 40. S. S. L. n. 41.

FISCALIS.

Fiſcalis fungitur officio accuſatoris, p. 3. q. 104. n. 6.

FISCUS.

Fiſcus non præfertur condemnati creditoribus, p. 3. q. 135. n. 42. 43. 44. S. S. L. n. 45.

FOEMINA.

Fœmina prægnans torqueri nequit, & quare, p. 3. q. 118. num. 51. & ſeqq. vid. plura infr. in vocab. Tortura.
Fœminæ aſſertioni, quod prægnans ſit, non creditur, p. 3. q. 118. n. 64.
Fœminæ quando dicantur puberes in materia delictorum, p. 3. q. 143. n. 26. 27. 28. 29.
Fœminas imbecillitas ſexus à pœnis ordinariis non excuſat, p. 1. q. 38. n. 21.
Fœminarum juvenes in capro ſibi advehi facientium pœna, p. 1. q. 50. n. 61.

FOENERATOR.

Fœneratores infamia notantur, & ſepultura privantur, p. 2. q. 92. num. 32. 33. 34. 35. 36. S. S. L. n. 37.
Fœneratorum in foro Sax. pœna, p. 2. q. 92. n. 22. & ſeqq. vid. plura in vocab. Uſurarius.

FOENUS.

Fœnus nil aliud eſt, quam animæ funus, p. 2. qu. 92. num. 3.

FOETUS.

Fœtus quo tempore in utero vivat, p. 1. q. 11. n. 5. 6.
Fœtus in utero pro jam nato homine habetur, licet vere homo non dicatur, ib. n. 14. 18.

FORCEPS.

Forcipum candentium aduſtio in quibus delictis locum habeat, p. 3. q. 128. n. 63. 64. 65.
Forcipibus ignitis infanticidæ pro numero occiſorum infantium lacerantur, p. 1. q. 23. n. 20.

FORESTALIS.

jus Foreſtale differt à banno ferino, p. 2. q. 84. n. 22.
Forſtliche Obrigkeit, *quodnam vulgo appellari ſoleat, p. 2. q. 84. n. 22.*

FORMA.

Forma dat eſſe rei, p. 1. q. 26. n. 51.

FORNICATIO.

Fornicatio quænam proprie ſit, p. 2. q. 70. n. 5.
Fornicatio non ab omnibus improbatur, ib. n. 6.
Fornicatio de jure Civili eſt impunibilis, ib. n. 11. ſecus de jure Divino, n. 12. ut & foro Sax. n. 15.
Fornicationis variæ ſpecies, p. 2. q. 51. n. 13.
Fornicationis vocabulum generale eſt, p. 2. q. 70. n. 1.
Fornicationis cognitio ad quam juriſdictionem pertineat, ib. n. 47. 48. 50.
Fornicationis pœna quandoque exaſperari poteſt, ib. n. 31. S. S. L. n. 32.
Fornicantium cum meretricibus publicis virorum pœna, p. 2. q. 70. n. 43. 45. S. S. L. n. 44. 46.

FORTITUDO.

Fortitudo abſente juſtitia eſt inutilis; at ſi per bella à barbaris patriam tuetur, vel defendit infirmos, vel à latronibus ſocios, plena juſtitia eſt, p. 3. qu. 101. n. 4.

FORUM.

Forum quodnam in delictis dicatur competens, p. 3. q. 110. n. 5. 6. 7.
Forum in cauſis criminalibus triplex conſtitui poteſt, nempe domicilii, delicti commiſſi, & deprehenſionis rei, ib. n. 8.
Forum domicilii competens eſt, & quodnam illud ſit, ib. n. 9. 10.
Forum delicti commiſſi quoque competens, ib. n. 13. 14 15. delictum autem dicitur commiſſum, ubi eſt conſummatum, ib. n. 16. 17. 18. 19. 20. 22. S. S. L. n. 21. quid ſi delictum in diverſis territoriis ſit conſummatum, n. 23. S. S. L. n. 24.
Forum rei competens eſt etiam locus deprehenſionis, p. 3. q. 110. n. 69. 70.
Forum Clericorum, p. 3. q. 110. n. 82. 83. 84. 85. 86. 87.
Forum militum, ib. n. 79.
Forum officialium principum, ib. n. 80.
Forum ſtudioſorum, ib. n 78.
Forum in loco delicti commiſſi, reus quoque abſens ſortitur, ib. n. 45. 46. 47.
Forum nocentes ſortiuntur, ubi reperiuntur, quatenus hoc verum, p. 2. q 54. n. 48. 54.
de Fori incompetentia fugitivus & vagabundus excipere nequit, p. 3. q. 110. n. 70.

FRATER.

Frater ex uno latere conjunctus in ſucceſſione hereditatis patruum excludit, p. 1. q. 13. n. 17.
Fratres utrinque conjuncti uterinis vel conſanguineis in ſucceſſionibus præferuntur, ib. n. 15.
inter Fratres & utrinque & ex uno tantum latere conjunctos diverſitas quando conſideretur, ib. n. 15.
Fratres quanto arctiori vinculo conjuncti ſunt, tanto gravius odium quandoque inter eos exoritur, ibid. n. 12.

FRU-

Digitized by Google

FRUMENTUM.

Frumentorum acervum, ligna & ejusmodi res ſimiles doloſe comburentium pœna, p.1.q.38.n.36.

FUGA.

Fuga non niſi fugitivum aggravat, p.2. q.60.n.31.

Fuga quomodo in delictis occultis probet, ib.n.28.

Fuga num faciat indicium ad torturam, p.3. q.111. n. 35.p.3.q.120.n.60.& ſeqq. O.S.L.n.37.

Fuga ſola abſque aliis adminiculis quando ſufficiens ſit ad torturam, p.3.q.120.n.64. & ſeqq.

Fuga quandoque nullum facit indicium, p.3. q.120. n. 67.& ſeqq.

FUGERE.

Fugere inſultatus ab aggreſſore an teneatur, p.1.q.30.n. 53.54.55.56.57.

inſultatus non Fugiens, licet Fuga ſibi conſulere poſſit, pœnam ordinariam homicidii non incurrit, p.1. q.30. n.64.R.S.L.n.67.

Fugientem aggreſſorem inſultatus occidens quomodo ſit puniendus, p.1. q.30.n.43. & ſeqq. R.S.L.n.51. 52.

FUGITIVUS.

Fugitivus de fori incompetentia excipere nequit, p.3. q. 110.n.70.p.2.q.54.n.48.

Fugitivus punitur ſecundum ſtatum loci, ubi deliquit, ib.n.50.

Fugitivi in foro Saxon. proſcribuntur, p. 3. q. 140. n.7.

Fugitivi ſi à die annotationis infra annum contumaciter ſe abſentent, nec ſe purgent, bona eorum fiſco irrevocabiliter vendicantur, ib. n.5.

Fugitivus quando condemnandus eſt ad probationem legitimi impedimenti, p.3.q.140.n.74.& ſeqq.

contra Fugientem nondum confeſſum præſumptio & ſuſpicio criminis perpetrati haud levis oritur, ibid. n.4.

adverſus fugitivum reum in loco delicti commiſſi an queat procedi, p.3.q.110. n.45.46.47.

adverſus fugitivum delinquentem quomodo procedendum, p.3.q.140. n.4.5.6.

FURCA.

Furca hodie in locum pœnæ crucifixionis ſucceſſit, p 3. q. 128.n.39.& ſeqq.

FURIOSUS.

Furioſus omni caret intellectu, mortuo comparatur, & per omnia ac in omnibus abſentis & quieſcentis loco habetur, p.3. q.118. n.17. item p.3.q.145. n.15.16.

Furioſus delinquens à pœna excuſatur, p. 3. qu. 145. n.13.

Furioſus an ex delicto obligetur & pœnam incurrat, p.3. q.145.n.9.10.11.12.17.18.S.S.L.n.19. 20. 21.

Furioſus ne quidem ob delictum ante furorem commiſſum puniri poteſt, p.3. q.145. n.22.23.24.25. hoc caſu mulcta pecuniaria ipſi poteſt indici, n.26.

Furioſus habens intervalla, ſi remiſſo furore deliquerit, num pœnam incurrat, p.3.h.145.n.33.34.35.37.38. S.S.L.n.36.

num Furor præteritus delinquentem à pœna excuſet, ib. n.39. S.S.L. n.40.

an Furioſus in carcere & vinculis ſit cuſtodiendus, p.3. q. 145.n.41.42. S.S.L.n.43.44.45.

ſi Furioſus ſua culpa in furorem incidit, pœna extraordinaria coërcetur, ibid. num.46 47.48.49. quo caſu pœna corporalis quandoque obtinet, n.50. S.S.L. n.51.52.

Furioſi in delictis ab omni pœna ſunt immunes, p.1.q.18. n.34. limitatur, d.n.34.

non omnes Furioſi atque dementes ſunt æqualiter ratione deſtituti, p.3.q.145. n.4. 5.6.7.

inter Furioſos & Melancholicos differentia, p.3. q.145. n.54.

FUROR.

Furor unius conjugis an alterum à pœna adulterii liberet, p.2.q.61.n.30.36.40.

Furor ſuperveniens matrimonium non diſſolvit, ibid. n.34.

Furor probandus eſt, antequam pœna mitigetur, p.3.q. 145.n.27.28. conjecturis & judicio Medicorum probatur, n.29.30.

ex Furoris ratione & augmento judex judicium ſuum informare, ſententiam ferre, reoſque punire vel abſolvere poteſt, ib.n.8.

FUR.

Fur occidens deprehendentem ſe, latrocinium committit, p.1. q.22.n.63.67.

Furem an privata autoritate incarcerare liceat, p.1.q. 41.n.126.

Furem nocturnum occidere an & quando liceat, p.1. q. 32.n.87.38.39. S.S.L.n.40.41.

Furem nocturnum ut cui impune occidere liceat, quatuor requiruntur, p.1.q.32.n.38.

FURTUM.

Furtum delictum frequentiſſimum eſt, p.2.q.77.n.1.

Furtum ex propoſito & intentione dijudicandum, p.2. q.80.n.7.

Furtum ſola cogitatio abſque actu reali non facit, p.2.q. 88.n.1.

Furtum effractio ſeu apertura aggravat, p.2.q.79.n. 1.2.8. modo effractio illa ſit violenta & ſeditioſa, n.3.

Furtum quodnam dicatur magnum, p.2. q.77. num. 16.20.

Furtum porcelli vel codicis an pro magno queat haberi, ib.n.17.18.

Furtum quando committat inventor rei alienæ, p. 2. qu.86. num.1.2.3.6. vid. plura infr. in vocab. Inventor.

Furtum non committit auferens rem, quæ pro derelicta habetur, p.2.q.86.n.4.

Furtum tutores, quæſtores, aliique rerum adminiſtratores in rebus ſibi concreditis committere poſſunt, p.2. q.85.n.3.5.6.7.8. plura vid. infr. in vocab. Quæſtores.

Furti varia traduntur diviſiones, p.2.q.78.n.3.

Furtum potiſſimum dividitur in manifeſtum & non manifeſtum, n.4.

Furtum quodnam dicatur manifeſtum & non manifeſtum, ib.n.5.6.7. hodiernis moribus non habetur ratio hujus diviſionis, n.8.

inter Furtum diurnum & nocturnum jus Saxon. non facit diverſitatem, p.2 q.78.n.9.

Furti ſimplicis & cum effractione conjuncti diviſio in foro Sax. attenditur, ib. n.10.11.12.

Furti ſpecies eſt plagium, p.2.q.83.n.85.86.87. plura vid. inf. in vocab. Plagium.

in Furti crimine qualitas perſonæ delinquentis attendenda eſt, p.2. q.82. n.1.

in Furto contrectatio vel vera, vel ficta eſt, p.2. q.85. n.1.

num Furti æſtimatio facienda ex re furtiva, an vero ex lucro, quod ad furem pervenit, p.2. q.78.n.51.52. 53. S.S.L.n.54.

in Furto à pluribus commiſſo non attendendum, quidnam ſinguli acceperunt, ſed quid proportionabiliter lucrari potuerunt, p.2.q.78. n.43.44. O.S.L. n. 45.

quid juris in Furto à marito & uxore, vel patre & filio ſimul commiſſo, ib.n.46. R.S.L.47.48.

quid juris in Furto à pluribus cum effractione commiſſo, p. 2. q. 78. n. 49. R. S. L. n. 50.

in Furto ferino non tam lucri percepti, quam ferarum ablatarum habetur ratio, p. 2. q. 84. n. 53. O. S. L. n. 54. quanti feræ beſtiæ æſtimentur, n. 55. S. S. L. n. 56. 57.

fiat juſtitia & Furto pereat totus mundus, iniquum eſt dictum, p. 2. q. 77. n. 22.

Furta quædam ſunt licita, p. 2. q. 77. n. 2.

Furtorum de materia multi late ſcripſerunt, p. 2. q. 78. n. 2.

FURTI POENA.

pœna ſuſpendii non in quovis indifferenter Furto locum habet, p. 2. q. 78. n. 1.

pro Furto etiam primo magno Fur poteſt ſuſpendi, p. 2. q. 78. n. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. R. S. L. n. 75.

Furti parvi ſeu modici pœna, p. 2. q. 78. n. 97. 98. 99. in foro Sax. quænam, n. 100. 101. S. S. L. n. 102.

Furti modici à pluribus conſociis commiſſi pœna, p. 2. q. 78. n. 103. 104. S. S. L. n. 105.

quid ſi Furtum præciſè quinque ſolidis æſtimetur, nec eosdem ſuperet, p. 2. q. 78. n. 106. 107. 108. 111. S. S. L. n. 109. 110.

ob Furtum triplex, quod valorem quinque ſolidorum non excedit, Fur non ſuſpenditur, p. 2. q. 78. n. 76. 77. 78. 79. 80. 81. S. S. L. n. 82.

in Furto magno quinque ſolidorum, quinam ſolidi dicantur, p. 2. q. 78. n. 22. 26. 29. O. S. L. n. 30. quanti valeat Ducatus Ungaricus in materia Furti, ubi agitur de pœna ſuſpendii infligenda, n. 31. 32. 33.

Furti ſimplicis magni pœna, p. 2. q. 77. n. 13. 14. 21.

Furti pœna de jure Civili quænam ſit, p. 2. q. 77. n. 3. 4. 5.

Fures de jure Civili non puniuntur ultimo ſupplicio, p. 2. q. 77. n. 6.

Fures ex conſtitutione Friderici I. Imp. ſuſpendio plectuntur, ib. n. 7. 8.

Furta omnia hodie regulariter ſuſpendio plectuntur, p. 2. q. 77. n. 9.

quod & verum eſt de Jure Sax. unde pœna ſuſpendii originem traxit, ib. n. 10. 11. 12. in toto Imperio Romano hæc pœna obtinet, n. 13. referuntur argumenta eorum, qui pœnam ſuſpendii improbant, & rejiciunt, n. 14. 15. 16.

pœna ſuſpendii gravis quidem eſt, attamen juſta, n. 17. 18. & optimo jure defendi poteſt, n. 19. ratio hujus ſupplicii quænam, n. 20. 21. 22. reſpondetur ad argumenta contraria, n. 29. 44. 45.

Fures ſuſpendi quidam Ethnici voluerunt, p. 2. q. 77. n. 23.

Fures non habent, quod conquerantur de ſeveritate hujus ſupplicii, p. 2. q. 77. n. 24.

ſanctio Carolina de Furibus ſuſpendendis ubique fere locorum uſu eſt recepta, p. 2. q. 77. n. 25.

quinam autores ſint ſuſpendii in Imperio Romano, p. 2. q. 77. n. 26.

Furta compeſcendi, nulla alia pœna quam ſuſpendium ſufficere videtur, p. 2. q. 77. n. 27. 28.

Furum pœna ſuſpendii non pugnat cum jure Divino, p. 2. q. 77. num. 32. 33. 34. 35. 37. 38. 40. 41. 42. 43.

Furti auxiliatores non puniuntur ſuſpendio, p. 2. q. 87. n. 1. 9.

præbentes conſilium abſque auxilio, an & quando eximantur pœna ſuſpendii, ib. n. 4. 5. 6.

quid juris in præſtantibus opem & auxilium abſque conſilio, ib. 7. 8. 9.

auxilium triplici modo præſtatur, ib. n. 10.

quodnam auxilium dicatur præſtitum ante commiſſum delictum, p. 2. q. 87. n. 11. auxiliatores quomodo hoc caſu puniantur, ib. n. 12. 13. 14. pœna ſuſpendii quando hoc in caſu locum habeat, ib. n. 15. 16. 17. 18. S. S. L. n. 19. 20. quandoque hoc caſu auxiliatores extraordinarie puniuntur, ib. n. 21. 22. 23. 25. 26. 27. O. S. L. n. 24. 28.

in ipſo Furandi actu auxilium præſtantes laqueo ſuſpenduntur, p. 2. q. 87. n. 29. 30. 31. 32. 33.

auxilium poſt Furtum commiſſum præſtantes non niſi pœna arbitraria puniuntur, p. 2. q. 87. n. 36. 37. 38. variis modis auxilium præſtatur poſt Furtum commiſſum, n. 40. R. S. L. n. 41. 42.

Fures an ob affinitatem à pœna ſuſpendii ſint immunes, p. 2. q. 82. n. 48. 49. S. S. L. n. 50. 51.

Furtum à conjugibus, parentibus aut liberis commiſſum quomodo puniatur p. 2. q. 82. n. 42. R. S. L. n. 43.

Fures conſanguinei pœna Furti non tenentur, & quare p. 2. q. 82. n. 39. 40. 41.

Furtum reliquorum conſanguineorum quomodo coërceatur, p. 2. q. 82. n. 44. quibusnam conſanguineis venia tribuenda, n. 45. S. S. L. n. 46. 47.

Fures clerici etiam ſuſpenduntur, p. 2. q. 82. n. 67. S. S. L. n. 68. 69.

Furtum quoque committunt creditor pignoratitius, commodatarius, depoſitarius, aliique in rebus ſibi concreditis, p. 2. q. 85. n. 65. hi fures quomodo puniantur, n. 66. 68. 69. 70. 71. S. S. L. n. 72. 73.

pœna eorum, qui aliis Furtum committentibus, in excubiis ſteterunt, p. 2. q. 87. n. 34. 35.

an fœmina æque ac maſculi ob Furtum perpetratum ſuſpendi debeant, p. 2. q. 82. num. 70. conſuetudo fori Sax. n. 71. R. S. L. n. 72.

Furum impuberum quæ ſit pœna, p. 2. q. 82. n. 3. 4.

Furum impuberum, pubertati proximorum, pœna quænam, p. 2. q. 82. n. 9. 10. 11.

Fures impuberes regulariter pœna extraordinaria ſunt puniendi, ib. n. 12. 13. S. S. L. n. 14. 15. 16. 17. quandoque etiam ſuſpendio puniuntur, n. 19. 20. 21. R. S. L. n. 22.

ab omni Furti pœna infantes, nec non infantiæ proximi impuberes, ſunt immunes, p. 2. qu. 82. num. 4.

Furtum ab inquilinis, ſervis, famulis & ancillis commiſſum mitius puniendum non eſt, p. 2. q. 82. n. 52. usque ad n. 60. R. S. L. n. 59.

Fures Judæi an à pedibus ſint ſuſpendendi, p. 2. q. 88. n. 45. O. S. L. n. 46.

Fures minorennitas an & quatenus à pœna ſuſpendii excuſet, p. 2. q. 82. n. 23. 24. 25. 26. 27.

Fures minorennes regulariter à pœna ſuſpendii non ſunt exempti, p. 2. q. 82. n. 28. 29. 30. 37. S. S. L. n. 31. 32. 33. 34. mitior tamen pœna ipſis quandoque indici poteſt, n. 34. 35. S. S. L. 36.

nobilitas à pœna ſuſpendii Fures non liberat, p. 2. q. 82. n. 61. 62. 63. R. S. L. n. 66.

de Furto jam commiſſo participantes ſuſpendio non puniuntur, p. 2. q. 87. num. 43. 44. S. S. L. num. 45. 46. etiam in Furtum committendum conſenſerint, modo opem non dederint, num. 47. R. S. L. n. 48.

Furum receptatores quomodo puniantur, p. 2. q. 87. n. 49. 50. 51. S. S. L. n. 52. 53.

Fures Studioſi etiam ſuſpenduntur, p. 2. q. 82. n. 87. S. S. L. n. 68. 69.

Furtum trituratorum quomodo coërceatur. p. 2. q. 81. n. 43. 44. 45. multum hic intereſt, an trituratores ſint jurati, nec ne, ibid. n. 46. S. S. L. n. 47. 48. 49.

Digitized by Google

Fures antrorum quomodo puniantur in foro Sax. p. 2. q. 88. n. 47. 48. 49.

pro arboribus Furtim cæſis varia competunt actiones, p. 2. q. 83. n. 2. in Imperio Romano & foro Saxon. quomodo hoc delictum coërceatur, ib. n. 3. 4.

notanda hic eſt diſtinctio, an quis ex ſola petulantia arbores ceciderit, an vero lucri cauſa arbores cæſas abſtulerit, ib. n. 5.

ex ſola malitia ſi quis ceciderit arbores abſque animo Furandi, quomodo is puniendus, n. 6. 7. ſolidus hoc loco qualis intelligatur, n. 8. 9.

ſi plures inciderunt arbores, omnes tenentur in ſolidum, ib. n. 10. 11. hac pœna tenentur omnes, qui arbores corrumpunt quotunque modo, n. 14. præter mulctam hoc caſu tenetur quoque reus ad æſtimationem damni dati, n. 15. 16. num & ſummam mulctam judici ſolvere cogatur, n. 17. S. S. L. n. 18. quandoque gravior pœna pro hoc delicto imponitur, n. 19. S. S L. n. 20.

pœna eorum, qui arbores lucri cauſa Furantur, p. 2. q. 83. n. 21. 22. 23. 24. S. S. L. n. 25. 26.

qui arborum vel agrorum fructus Furantur, quomodo ſint puniendi, p. 2. q 82. n. 33. 34. 35. 36. S. S L. n. 37.

Fures apium & favorum quomodo puniantur, p. 2. q. 81. n. 50. 51. 52. 53. 54. S. S. L. n. 55.

Fures cancrorum quomodo puniantur, p. 2. q. 84. n. 92. 93. S. S. L. n. 94. 95.

Furtum cibariorum eſculentorum quomodo puniatur, p. 2. q. 83. n. 38. R. S. L. n. 39.

Furti cum effractione violenta commiſſi quænam ſit pœna, p. 1. q. 79. n. 5. 6. 7. 8. 10.

Furtum etiam modicum cum effractione violenta commiſſum ſuſpendio punitur, p. 2. q. 79. n. 11. S. S. L. n. 12. 15. quod & obtinet in Furto perpetrato à pluribus conſociis, n. 14. R. S. L. n. 15.

Furti cum effractione leviori commiſſi pœna, p. 2. q. 79. n. 16. 17 19. 20. 21. 22. 24. 25. 30. Literæ Scabinorum ad Illuſtr. Dn. Elect. Sax. in hoc caſu, n. 26. 27. 28. S. S. L. n. 29. bene diſtinguendum eſt inter effractionem violentam & non violentam, n. 31.

num Furtum ædes conſcendendo committens indifferenter laqueo puniri debeat, p. 2. q. 79. n. 48. 49. 50. 51. 52. 54. S. S. L. n. 53. 55.

quando effractio arcæ vel ciſtæ habeatur pro violenta & ſeditioſa, ib. n. 36. 38. R. S. L. n. 37. 39.

apertum clave adulterina facta an ſit effractio violenta & ſeditioſa, p. 2. q. 79. n. 40. 41. S. S. L. n. 42.

à Fure effractio violentæ abſque contrectatione facta non punitur ſuſpendii pœna, p. 2. q. 79. n. 56. 57. 58. 59. S. S. L. n. 60.

qui feras & clauſtra effringit atque Furatur, quomodo puniendus, p. 2. q. 79. n. 61. 63. S. S. L. n. 62. 64.

conſciſſio tecti ſtraminei à Furibus facta non eſt violenta effractio, ib. n. 43. 44. R. S. L. n. 45.

quid de Furibus habendum, qui tegulas in tectis defringunt & evellunt, p. 2. q. 79. n. 46. R. S. L. n. 47.

in Furto cum effractione violenta commiſſo reſtitutio rei Furtivæ Furem à pœna ſuſpendii non liberat, p. 2. q. 80. n. 61. 62. S. S. L. n. 63. 64.

in Furto cum effractione commiſſo de ipſa effractura judici quoque conſtare debet, p. 2. q. 81. n. 19. 20. 21. 23. S. S. L. n. 22.

in Furto itidem à pluribus commiſſo de corpore delicti judici quoque conſtare debet, p. 2. q. 81. n. 24. 25. 26. 27. 28. R. S. L. n. 29. in exploratione corporis delicti dubia, ad ſuſpendii pœnam deveniri nequit, n. 35. 36.

eorum pœna, qui in Electoratu Saxon. feras minores capiunt atque Furantur, p. 2. q. 84. n. 72. 73. 74. 75. 76.

pœna eorum, qui flores & herbas odoriferas Furantur, p. 2. q. 83. n. 27. S. S. L. n. 29.

Furta frumentaria quomodo puniantur, p. 2. q. 81. n. 37. 38. 41. S. S. L. n. 39. 40. 42.

quid ſi ex ſola petulantia plantæ auferantur. p. 2. q. 83. n. 30. 31. S. S L. n. 32.

ob Furtum triplex, quod valorem quinque ſolidorum non excedit, Fur non ſuſpenditur, p. 2. q. 78. n. 76. 77. 78. 79. 80. 81. S. S. L. n. 82.

Furtum ſæpius reiteratum graviorem pœnam non meretur, p. 2. q. 78. n. 83. 84. 85. 86. R. S. L. n. 87. nec Furtum maximi pretii ſeveriori ſupplicio coërcendum eſt, n. 88. 89. R. S. L. n. 90. 91. 92. 93.

Furti reus ob delictum tertia vice reiteratum ad furcas condemnatur, p. 1. q. 47. n. 63.

Furtum in arce Principis, aliove loco privilegiato commiſſum, quomodo debeat puniri, p. 2. q. 78. n. 94. 95. S. S. L. n. 96.

Furtis pluribus commiſſis ſi de unico conſtet, pœna ſuſpendii num obtineat, p. 2. q. 81. n. 56. S. S. L. n. 57.

Furto à pluribus commiſſo, an & quando omnes ac ſinguli rei ſint ſuſpendendi, p. 2. q. 78. n. 34. 36. 37. 38. 39. S. S. L. n. 42.

Fur ſuſpendendus eſt, etiamſi rem furto ſubtractam perdiderit, p. 2. q. 80. n. 58. quatenus lucrum ceſſans ipſum liberet, n. 59. S. S. L. n. 60.

Fur deprehenſus an ob furtum alibi commiſſum puniri queat, p. 2. q. 88. n. 50. 51. 52. 53. 54.

de Furto & adulterio ſimul convictus reus ſuſpendio punitur, p. 2. q. 51. n. 41.

magiſtrum piſtorum ob nullum delictum aliud quam Furtum, à Pharaone ſuſpenſum eſſe, p. 2. q. 77. n. 37.

FURTI POENÆ MITIGATIO.

Furtum abſque vera contrectatione perpetratum haud punitur ſuſpendio, p. 2. q. 85. n. 2.

in Furti crimine ſuſpendii pœna ſæpe ceſſat, p. 2. q. 80. n. 1. 2. 3. quibus ex cauſis pœna hæc ſit mitiganda, n. 4. 5.

per Furtum damno modico dato reus à pœna ſuſpendii immunis eſt, p. 2. q. 80. n. 6. 8.

in Furto à conſanguineis commiſſo capitale ſupplicium ſibi non vendicat locum, p. 2. q. 77. n. 39.

Furti conatus & attentatum effectu haud ſecuto, non punitur ſuſpendio, p. 2. q. 88. n. 2. 3. 4. 6. 7. Furti attentati pœna quænam ſit, n. 9. S. S. L. n. 10. 11. 12.

Furti pœnam ordinariam varias ob cauſas judex mitigare poteſt. p. 2. q. 88. n. 13. 44.

Furtum non committit ſurripiens rem propriam, p. 2. q. 88. n. 14. 15. ideoque nec pœnam Furti incurrit, n. 16.

ad puellæ, Furem in matrimonium petentis, interceſſionem, an pœna ſuſpendii reo ſit remittenda, p. 2. q. 88. n. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. Princeps hoc caſu pœnam bene mitigare poteſt, n. 30. S. S. L. n. 31.

Fur ſuſpenſus rupto laqueo vivus in terram cadens, an denuo ſuſpendi debeat, p. 2. q. 88. n. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 42. S. S. L. n. 43.

Furem neceſſitas famis à pœna ordinaria excuſat, p. 2. q. 83. n. 40. 42. qualis eſſe debeat neceſſitas famis, ut à pœna excuſet, n. 43. 44. S. S. L. n. 45.

quid dicendum de neceſſitate nuditatis corporis, n. 46. parum refert, an cibaria vel pecunia ex neceſſitate famis ſurripiatur, n. 47. 48. S. S. L. n. 49. hoc caſu

Digitized by Google

caſu pœna extraordinaria Furi imponitur, n. 50. S. S. L. n. 51. 52.
Furti pœna non tenentur filius & uxor, ſi aliquid patri vel marito ſubtrahunt, ſed tantum actione rerum amotarum, p. 2. q. 77. n. 39.
ad mortem reus Furti condemnari nequit, priusquam de corpore delicti certo conſtiterit, p. 2. q. 81. n. 1. 4. etiamſi reus delictum confiteatur, n. 2. 3. arbitraria tamen pœna hoc caſu Fur afficitur, & quanam, n. 5. 6. 7. 8. O. S. L. n. 9. 10. 11. 12.
in crimine Furti quando dicatur conſtare de corpore delicti, n. 13. 14. 15. 17. O. S. L. n. 16. 18.
licet de corpore delicti non conſtet ex ſola tamen confeſſione Furti, fuſtigatio, aliave mitior pœna eſt infligenda, p. 2. q. 81. n. 58. 59.
in Furto pœnitentia quatenus liberet reum à pœna ordinaria, p. 2. q. 80. n. 65. 66. 67. 68. 69. 70. modo pœniteat Fur antequam in carcerem conjiciatur, n. 71. 73. S. S. L. n. 72. 74.
quid ſi Fur propter inopiam totaliter damnum reſtituere nequeat, num à pœna liberabitur, p. 2. q. 80. n. 75. 76. 77. 78. S. S. L. n. 79.
Fur tranſigens ſuper damno dato quatenus à pœna laquei excuſetur, p. 2. q. 80. n. 80. 81. 82. 83. 84. 85. S. S. L. n. 87. 88. 90.
Furem qualitas rei ſurreptæ quandoque liberat à pœna ſuſpendii, p. 2. q. 83. n. 1.
Furtivæ rei recuperatio mitigat pœnam, p. 2. q. 80. n. 9. 14. 15. 16. 17. S. S. L. n. 18. 19. 20. 21. 22.
Furtum paſſus Dominus licet majorem tantummodo partem rerum ſuarum recipiat, nihilominus in Fure pœna ordinaria ceſſabit, p. 2. q. 80. n. 23. 24. S. S. L. 25. 26. 27.
quid juris ſi ex pluribus delicti conſortibus unicus deprehenſus, ejusque portio recuperata fuerit, p. 2. q. 80. n. 28. 29. S. S. L. n. 32.
re Furtiva vendita & recuperata refuſoque emptori pretio, pœna ſuſpendii ceſſat, p. 2. q. 80. n. 33. 34. 38. S. S. L. n. 35. 36. 37.
quid ſi res Furtiva fracta, & fruſta domino reſtituta fuerint, ib. n. 39. 40. S. S. L. n. 41. 42. ſi res pecunia Furtiva empta tradatur domino ad ſatisfactionem damni, n. 43. 44. S. S. L. n. 45.
reſtitutio rei Furtivæ liberat Furem à pœna ſuſpendii, Furto etiam, levi cum effractione commiſſo, p. 2. q. 80. n. 46. 47. 48. S. S. L. n. 49. 50.

FURTIVA RES.

Furtiva res domino ſuo, non fiſco, applicari debet, p. 2. q. 80. n. 10. 11. 13. R. S. L. n. 12.
Fur incarceratus ad reſtitutionem damni ſe offerens, à pœna laquei ſe liberare nequit, p. 2. q. 80. n. 91. 92. 93. 94. niſi dominus rei Furtivæ reſtitutionem acceptet, n. 95. R. S. L. n. 96. aut niſi Magiſtratus ex cauſa concurrente gratiam reo facere velit, n. 97. S. S. L. n. 98. 99. 100.
rei Furtivæ æſtimatio à quonam facienda, p. 2. q. 78. n. 55. 55. 56. 57. 59. 60. S. S. L. n. 61. 62. 63.
quid ſi dominus rei Furtivæ jurare nolit, ib. n. 64. S. S. L. n. 65.
quid ſi juramentum ex cauſa deferri nequeat, n. 66. S. S. L. n. 67.
Fure licet ſuſpenſo aut fuſtigato, attamen Furtum paſſus ad intereſſe agere poteſt civiliter adverſus furis heredes de Jure Civili, p. 2. q. 80. n. 101. 102. 103. quid juris in foro Sax. n. 104.
res Furtiva ſi adhuc extet, à quocunque poſſeſſore vindicari poteſt, p. 2. q. 80. n. 106. 107. etiam non refuſo pretio, n. 108. S. S. L. n. 109.
re Furtiva non extante & Fure ſuſpenſo, aut fuſtigato, in foro Sax. non datur actio civilis ad intereſſe, p. 2. q. 80. n. 110. 111. 112. 113. 114. 115. S. S. L. n. 116. 117. ſecus ſi Fur relegatione aut carcere puniatur, n. 118.
in Furis bonis hypotheca tacita competit domino rei ablata, ratione damni ac intereſſe, p. 2. q. 80. n. 119. S. S. L. n. 120.
Furtivarum rerum emptores quomodo puniantur, p. 2. q. 87. n. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. S. S. L. n. 61. 62. 63. 64.
quid ſi emptor ignoret, rem venditam eſſe Furtivam, n. 65. ignorantia quomodo ſit probanda, n. 60. R. S. L. n. 67. 68.
Furtivam rem emptor debet reſtituere domino abſque pretio ſibi refuſo, p. 2. q. 87. n. 69.
quid ſi res Furtiva fuerit conſumpta, ib. n. 70.
bona fidei emptor re Furtiva conſumpta, non niſi in quantum factus eſt locupletior, conveniri poteſt, ib. n. 71. S. S. L. n. 72. 73.
malæ fidei emptor tenetur ad æſtimationem rei Furtivæ conſumptæ, ib. n. 74. 75. S. S. L. n. 76.
reſtitutio rei Furtivæ non liberat Furem à pœna ſuſpendii, quando alii damnum datum fuit, p. 2. q. 80. n. 51. 52. 53. S. S. L. n. 54. niſi qui culpa ſua damnum ſentiat, n. 55. R. S. L. n. 56. 57.

FUSTIGATIO.

Fuſtigatio & abſciſſio membri non ſunt pœna ſanguinis, p. 3. q. 102. n. 10. 11.
Fuſtigatio ante executionem neceſſario reo non debet intimari, p. 3. q. 137. n. 45.
Fuſtigatio pœna eſt corporis afflictiva, p. 3. q. 129. n. 14. 15. 16. ei adjuncta eſt ſemper perpetua relegatio, n. 17. 18. 20. O. S. L. n. 19. & quare, n. 21.
Fuſtigatio quandoque ſeverior, quandoque mitior eſt, ib. n. 22. 23. 24. O. S. L. n. 25.
Fuſtigatio quandoque ex juſta cauſa mutatur in privatam caſtigationem, quæ virgis in carcere fieri ſolet, n. 26. S. S. L. n. 27. quandoque in relegationem, p. 3. q. 150. n. 81. 82.
reprehendendus judex, qui prius aliquem Fuſtigari mandat, poſtea morti tradit, p. 3. q. 132. n. 11.

FUTURUM.

Futurum quod eſt, nondum eſt, p. 2. q. 56. n. 5.

G.

GANERBINATUS.

Ganerbinatus unde originem habuerit, & qualisnam fuerit, p. 1. q. 35. n. 5. 6. 7.

GALLUS.

Gallus Gallinaceus cur una cum parricida culeo inſuatur, p. 1. q. 8. n. 9.

GAZOPHYLACIUM.

Gazophylacium, den Gotteskaſten, ſpoliantes quomodo puniantur, p. 2. q. 89. n. 30. 31. S. S. L. 32.

GERADA.

Gerada & utenſilia uxoris adulteræ, an viro applicentur, p. 2. q. 64. n. 33.
Gerada defertur judicii ſuperiori, ſi harum rerum non extet heres legitimus, p. 3. q. 109. n. 70. 71. R. S. L. n. 72.
Gerada præſcribitur ſpatio unius anni & diei, p. 2. q. 59. n. 10.

GLADIUS.

per Gladium omne genus ſupplicii ſignificatur, p. 1. q. 41. n. 91.

GLOSSA.

Gloſſæ magna eſt autoritas, p. 2. q. 65. n. 56.
Gloſſa autoritas abſque lege vel ratione nulla, p. 2. q. 64. n. 26.

Digitized by Google

GOTT.

von Gottes Gnaden, *hi tituli quid innuant, p. 1. q. 41. n. 25.*

GRADUS.

Graduum computatio de jure Canonico quænam ſit, p. 2. q. 73. n. 8.

Graduum ſupputatio Canonica in matrimoniis eſt tenenda, p. 2. q. 73. n. 7.

GRASSATOR.

Graſſatores ſeu Robbatores quinam dicantur, p. 1. q. 21. n. 4.

Graſſatores violatoribus pacis publ. comparantur, p. 2. q. 91. n. 3.

GREX.

Greges & armenta quomodo differant, p. 2. q. 86. n. 27. 28.

GUARANDA.

Guaranda in criminali quoque proceſſu eſt præſtanda, p. 3. q. 106. n. 50. 60. S. S. L. n. 61. 62.

poſt Guarandam præſtitam accuſator plura ac nova indicia proponere poteſt, ibid. n. 63. 64. 65. S. S. L. n. 66.

H.

Hahn.

minæ ha (einen rothen Hahn einem aufs Hauß ſetzen: *vel*, das Dorff anſtecken, und in die Aſche legen) *non faciunt diffidationem, p. 1. q. 37. n. 66. 67.*

Hahnrey.

Hahnrey, *quis proprie vocetur, p. 2. q. 71. n. 15.*

Handhafft.

quando reus deprehenſus in facto manuali, auf handhaffter That, *è carcere ſit relaxandus ſub cautione, p. 3. q. 136. n. 83.*

reus in manuali facto, auf handhaffter That, *deprehenſus non ſtatim condemnatur, p. 3. q. 136. n. 84.*

in facto manuali, auf handhaffter That, *quis dicatur deprehenſus, ib. n. 92. 93. 103. ſufficit hodie crimen non fuiſſe pernoctatum, licet reus non ſit deprehenſus in facto manuali, n. 96.*

Haußfried.

die den Hauß-Frieden brechen, *ſecuritatem domus violantium, quæ ſit pœna, p. 1. q. 40. n. 11. & ſeqq.*

HÆRESIS.

Hæreſis eſt pertinax in artic. fidei error, p. 1. q. 44. n. 4.

Hæreſeos crimen graviſſimum & atrociſſimum eſt, ibid. n. 2. 3.

Hæreſeos & ſimoniæ crimen an ad cognitionem judicis Eccleſiaſtici pertineat, p. 3. q. 110. n. 88.

in Hæreſeos crimine neceſſario de corpore delicti conſtare debet, p. 1. q. 49. n. 58.

HÆRETICUS.

Hæreticus quiſnam proprie dicatur, p. 1. q. 44. n. 7.

Hæretici num ultimo ſupplicio ſint afficiendi, p. 1. q. 44. n. 20. affirmant hoc Pontificii, n. 21. 22. teſtatur hoc laniena Pariſienſis, n. 23. 24. 25. facinora quoque Ferdinandi Alvaretz. Ducis Albani, n. 26. itemque litera Adriani Pontificis ad Status Imperii, num. 27. Pontificiis aſſentiuntur Calviniani, n. 28. 29. 30. verior eſt negativa opinio, n. 31. 33. 34. quid de hac quæſtione ſenſerit Lutherus, n. 32. hæc ſententia tutior eſt conſcientiis, n. 35.

Hæretici blaſphemi aut ſeditioſi morte puniuntur, p. 1. q. 44. n. 41. 42. 43.

quo genere ultimi ſupplicii Hæretici ſeditioſi aut blaſphemi in foro Sax. puniantur, p. 1. q. 44. n. 45. 46. 47. S. S. L. n. 48. 49.

Hæreticum error ſolus non facit, p. 1. q. 44. n. 5. 6.

Hæreticos magiſtratus politicus debet punire, ib. n. 19.

in Hæreticos graviter eſt animadvertendum, ibid. num. 8.

de Hæreticis Adriani Pontificis ad Status Imperii litera, p. 1. q. 44. n. 27.

Henckergeld.

Henckergeld, *criminales expenſas quando ſubditi alicujus loci ferre teneantur, p. 3. q. 138. n. 69. S. S. L. n. 71.*

Henckergeld, *ſumptus criminales. à ſubditis perſolvendi, an in concurſu creditorum ſint privilegiati, ibid. n. 83. 84. Obſervantia fori Sax. n. 85.*

HENRICUS.

Henrici III. Galliæ Regis, qui per totam vitam Evangelicam religionem armis oppugnaverat, in extremo mortis articulo confeſſio, p. 1. q. 44. n. 33.

Henricus Goriaciæ Comes filios inebriari fecit, p. 3. q. 146. n. 15. & ſeq.

HERES.

Heredis vocabulum quosnam ſucceſſores comprehendat, p. 2. q. 65. n. 35.

Heredes quibus caſibus ex delicto defuncti obligentur, p. 3. q. 131. n. 7. 8. 9. 10.

ad Heredes ab inteſtato num condemnatus ad mortem bona ſua tranſmittat, p. 3. q. 135. num. 15. S. S. L. n. 16.

Heredes noxiorum an & quando teneantur, p. 3. q. 131. n. 2. 3. p. 3. q. 141. n. 2.

Heredes de jure Sax. ludo deperdita ſolvere non tenentur, p. 3. q. 134. n. 9.

Heredes, reo ante executionem mortuo, an ad expenſarum refuſionem teneantur, p. 3. q. 138. n. 31. & ſeqq.

HEREDITAS.

Hereditas num filio, interficienti patrem, auferenda, & fiſco applicanda ſit, p. 3. q. 135. n. 34. usque ad n. 40. S. S. L. n. 41.

Hereditatis ſibi delatæ num condemnatus ſit capax, p. 3. q. 135. n. 13. S. S. L. n. 14.

Hereditate occiſi num hodie Heredes, ejus necem non vindicantes, ſeſe indignos reddant, p. 1. q. 34. n. 72. 73. 74. 75. 76. 82. 83. 84. 89. S. S. L. n. 86. 87. 88.

ex Hereditate occiſi expenſæ litis magiſtratui inquirenti debent reſtitui ib. n. 90. S. S. L. n. 91. 92.

Hereditariæ res mobiles, adjunctæ immobilibus, præſcribuntur tempore 30. annorum, anni & diei, de jure Sax. p. 2. q. 59. n. 11.

HEREDITATIS EXPILATIO.

Hereditatis expilatio an ſit furtum, p. 2. q. 83. n. 75. 76. 78. 79.

Hereditatis expilationis pœna, ib. n. 80. & ſeqq.

HOMICIDA.

Homicida quivis pœna Homicidii tenetur, ſive maſculus ſit, ſive fœmina, ſive ſervus, aut liber, p. 1. q. 2. n. 15.

Homicida licet ad aram confugiat, pœnam homicidii effugere nequit, p. 1. q. 49. n. 75.

Homicida quando torqueri poſſit, an occidendi animo vulneraverit, vel non, p. 1. q. 1. n. 27.

Homicidæ improprie dicuntur latrones, p. 1. q. 7. n. 29.

Homicida, qui reiterata percuſſione ac vulneratione aliquem trucidat, gravius videtur delinquere, ac graviorem promeretur pœnam, p. 1. q. 24. n. 60. S. S. L. n. 61. 62. 63.

in Homicidarum gratiam apud Iſraëlitas ſex erant conſtitutæ civitates refugii, p. 1. q. 1. n. 22. 58.

HOMICIDIUM.

Homicidium grave & atrox crimen eſt, p. 1. q. 24. n. 7.

Homicidium eſt delictum frequens, horribile, grave & atrox, p. 1. q. 1. n. 1. 2. 3. 4.

Homicidium Athenienſes in rebus quoque inanimatis vindicarunt, p. 1. q. 1. n. 5.

Digitized by Google

Homicidii crimen gravius eſt adulterio, p. 1. q. 1. n. 7.

Homicidii qualitates variæ atque diverſæ ſunt, ibid. num. 13.

Homicidium duplex eſt: ſimplex & deliberatum, ſive præmeditatum, p. 1 q. 7. n. 1.

in Homicidio armorum qualitas probe eſt attendenda, p. 1. q 3. n. 4 5. ex quibus armis dolus occidentis præſumatur, n. 6. 7. referuntur arma ad occidendum apta, unde dolus occiſoris præſumendus, n. 9. 11. 13. 14. 15. 16. 17. 18.

bombardis regulariter Homicidium perpetratur, p. 1. q. 3. n. 23. S. S. L. n. 24.

Homicidium caſuale quodnam dicatur, p. 1. q. 27. n. 11. ejus exempla referuntur, n. 12. 13.

Homicidium culpoſum quodnam dicatur, p. 1. qu. 27. n. 8. ejus exempla referuntur, ib. n. 9.

Homicidium culpoſum a caſuali quomodo differat, ibid. n. 11. 14. 15 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. ejus pœna arbitraria eſt, n. 24. 25. 27. 28. 32.

Homicidium doloſum quodnam proprie dicatur, p. 1. q. 3. n. 2. 3. 8. p. 1. q. 27. n. 5. 6. 7. p. 1. q 1. num. 52. 53.

Homicidium iſtud dicitur doloſum, quod committitur ex animo occidendi, p. 1. q. 1. n. 16.

Homicidii in confinio commiſſo quiſnam ſit judex competens, p. 3. q. 110. n. 25. variæ examinantur opiniones, n. 26. usque ad n. 33. vera deciſio, n. 34. 35. 36. 37. S. S. L. n. 38.

Homicidii mandatum quomodo differat ab aſſasſinio, p. 1. q. 4. n. 2. quomodo à conſilio, n. 3.

in Homicidii delicto mandans plus delinquit, quam mandatarius, p. 1. q. 4. n. 12.

de Homicidio mandatarii an teneatur mandans vulnerare ſolum, p. 1. q. 4. n. 19. 20. 21 24. 25.

de Homicidii veritate, quod pœnam mortis meretur, non per conjecturas, ſed per plenas probationes conſtare debet, p. 1. q. 26. n. 22.

Homicidium non ſolum, ſed & omnes qualitates annexas accuſator probare tenetur, p. 1. q 33. n. 3.

in Homicidii crimine conſtare quoque debet de lethalitate vulneris, p. 3. q. 108. n. 31. S. S. L. n 32.

Homicidii in rixa perpetrati indicium eſt, ſi quis cum interfecto altercaverit, eumque percuſſerit, p. 3. q. 122. n. 11. 12.

in crimine Homicidii ſuſpectus eſt, qui in loco delicti deprehenditur cum armis aut veſtibus ſanguine conſperſis, p. 3. q. 122. n. 2. 3. 4.

HOMICIDII POENA.

Homicidii pœna eſt ultimum ſupplicium, p. 1. q. 1. n. 8.

Homicidii criminis varia conſtituta ſunt ſupplicia, p. 1. q. 1. n. 14.

Homicidii reos jus Divinum quoque morte puniri jubet, p. 1. q. 1. n. 10. necnon ordinatio criminalis Caroli V. Imp. n. 11. & jus Sax. n. 12.

Homicidii pœna ut locum habeat, an ſemper requiratur animus occidendi, p. 1. q. 1. n. 1. ſq. it p. 1. q. 5 n. 11.

Homicidium armis ad occidendum veriſimiliter aptis perpetratum, morte punitur, etiamſi animus occidendi deſit, p. 1. q. 3. n. 25.

Homicida quocunque etiam modo cædem perpetraverit, pungendo, pedibus calcando, ſuffocando in aquis, mortis ſupplicio ſupponendus, p. 1. q. 3. n. 26. 28. 30. 34. 35. S. S. L. n. 27. 29. 31. 32. 33. 36. 37.

Homicidium alapa commiſſum quam pœnam mereatur, p. 1. q. 3. n. 42. præjudicium S. L. n. 43.

an Homicidium baculo perpetratum morte vindicandum, p. 1. q. 3. n. 19. 20. 21. R. S. L. n. 22.

in Homicidio conatus, effectu non ſubſecuto, quomodo puniri debeat, p. 1. q. 2. num. 46. 51. 52. 53. 54. 55. quid juris in foro Saxon. num. 56. S. S. L. n. 57. 58.

in Homicidio ante omnia de corpore delicti & vulneris lethalitate conſtare debet, p. 1. q. 26. n. 2. nec ſufficit, de ipſa occiſione conſtare, ſed & de omnibus qualitatibus & circumſtantiis Homicidii apparere debet, n. 3.

in Homicidii caſu culpa lata an pœna corporali coërceri poſſit, p. 1. q. 27. n. 33. S. S. L. n. 34. 35. 36. 37.

clericus ob Homicidium deponendus & in monaſterium detrudendus, p. 1. q. 2. n. 16. 17.

in Homicidio deliberato ſeu præmeditato, an pœna gladii locum æque habeat, an vero rota ſupplicium infligi debeat, p. 1. q. 7. n. 1. quæſtionis hujus deciſio, & quæ pœna ſit Homicidii deliberati, n. 9. rationes & argumenta deciſionis, n. 10. 13. 14. 15. R. S. L. n. 16. 17. 18. 19. 20.

Homicidii deliberati pœnam annon judex ex arbitrio exaſperare queat, p. 1. q. 7. n. 33. 34. 35. S. S. L. n. 38. 39. 40. 41.

Homicidio pro ſimplici doloſo, quod in rixa committitur ex voluntate & animo occidendi conſtituta eſt pœna ordinaria gladii, p. 1. q. 1. n. 15.

Homicidii pœna univerſaliter tenentur omnes, qui doloſe aliquem percutiunt & occidunt, p. 1. q. 2. n. 1.

an Homicidium in rixa ex calore iracundiæ perpetratum, mortis ſupplicio puniri poſſit, p. 1. q. 6. referuntur autores negativæ ſententiæ. num. 1. argumenta hujus opinionis. n. 2. 3. deciſio hujus quæſtionis affirmativa, n. 7. 8 9. 10. diſpoſitio juris Sax. hac de re, n. 11. jure Divino ira delinquentem à pœna Homicidii non eximit, n. 12. refutantur argumenta contrariæ opinionis, n. 13. 14. S. S. L. n. 17. 18. 19. 20. 21.

Homicidium ex facto illicito exortum quomodo coërceri debeat. p. 1. q. 5. n. 37. S. S. L. n 39.

Homicidium ictu lapidis commiſſum num pœnam gladii mereatur, p. 1. q. 3. n. 46. referuntur opiniones diverſæ Interpp. n. 47. 48. 49. 56. deciſio vera hujus quæſtionis, n. 50. S. S. L. n. 52. 53. 55. fallit deciſio in percuſſione, quæ fit cum lapide, n. 59. R. S. L. n. 60. quid juris ſi lapidem conjiciens animum habeat occidendi. n. 61. unde animus occidendi hoc caſu præſumendus, n. 62. R. S L n 63. 64. 65.

Homicidii pœnam mandatarius incurrit, p. 1. q. 4 n. 6.

Homicidium mandans pœna tenetur ordinaria, ibid. n. 9. 14.

ob Homicidium utrum mandans puniendus, quod mandatarius etiam abſque mandato perpetraturus fuiſſet, p. 1. q. 4. n. 27. 28 29. unde propoſitum mandatarii conjectuṙandum, n 30. 31 S. S. L. n 32.

in Homicidii crimine nobiles quomodo ſint puniendi, p. 1. q. 2. n. 3.

ab Homicidii pœna nobilitas neminem excuſat, ibid. n. 8. nec de jure Divino, Sanctione Carolina, aut jure Saxon. num. 9. 10. 11. reſpondetur ad contraria, n. 12.

ob Homicidium pœna gladii ſolummodo plectendus eſt, qui vere aliquem occidit, p. 1. q. 26. n. 11.

Homicidii pœnam interventus pecuniæ auget, p. 1. q. 7. n. 31.

in Homicidii pœna irroganda nullas perſonæ reſpectus haberi debet. p. 1. q. 2. n. 2.

ob Homicidium unicum, cui plures voluntate & propoſito occidendi interfuerunt, omnes pœna gladii puniendi, p. 1. q 9. n. 34. p. 1. q 22. n. 33.

Homicidii proditorie commiſſi pœna, p. 1. q. 7. n. 21. 22. S. S. L. n. 23. 24. 25. 26.

in Ho-

Digitized by Google

in Homicidio pugno perpetrato de lethalitate ictus ſeu vulneris conſtare debet, p. 1. q. 3. n. 40.

Homicidium pugno commiſſum quam pœnam mereatur, p. 1. q. 3. n. 38. S. S. L. n. 41.

pro Homicidio quovis pœna mortis irroganda eſt, ſive hoc vulneratione, ſive percuſſione perpetratum fuerit, p. 1. q. 3. n. 1.

cum Homicidii pœna pœna vulneris confunditur, p. 2. q. 90. n. 32.

in Homicidii crimine heredes occiſi adverſus occiſorem tam ad pœnam arbitrariam, carceris vel relegationis, quam intereſſe & damnum per occiſionem agnati ſibi datum agere poſſunt, p. 2. q. 95. n. 27.

Homicidii pœna ſæpius exaſperatur, p. 1. q. 8. n. 1.

ad Homicidii pœnam exaſperandam quænam cauſæ ſint ſufficientes. p. 1. q. 24. n. 14. 15.

1. Homicidium ex propoſito & deliberato animo perpetratum gravius coërcendum eſt, d. q. 24. n. 16. R. S. L. n. 17.

2. ſpes lucri in Homicidio delictum aggravat, n. 18. 19.

3. ſi quis interficiat fœminam impregnatam, ne ſtuprum manifeſtetur, num. 20. 24. 25. S. S. L. num. 21. 22. 23. 26.

4. Homicidium quandoque in crimen læſæ Majeſtatis incidit, ib. n. 27. gravius redditur Homicidium, quod in perſona illuſtri vel domino committitur, n. 28. 29. 30. pœna ejus, qui Magiſtrum occidit, ibid. n. 31. R. S. L. n. 32.

5. pœna occidentis infantem, ibid. n. 33. R. S. L. n. 34. 35.

6. pœna occidentis ægrotum hominem quænam, ib. n. 36. 36. Decretum S. L. n. 38.

7. an pœna Homicidii exaſperanda ſit, ſi quis aliquem occidat in domo ſua, n. 39. 41. S. S. L. n. 40. 42.

8. quæ pœna plectendus ſit occiſor perſonæ eccleſiaſtica, ſacra tractantis in templo, ibid. num. 43. R. S. L. num. 45.

9. pœna occidentis aliquem in via publ. ib. n. 46. 47. 48. 50. R. S. L. n. 49. 51.

10. ratione tempore delictum quando atrocius reddatur, ibid. num. 52. 53. Homicidium die feſto commiſſum num gravius puniendum ſit, n. 54. 58. R. S. L. n. 55. 56. 57.

11. qualitas criminis auget pœnam, ib. n. 59. 60. S. S. L. n. 61. 62. 63.

12. ratione quantitatis quomodo crimen Homicidii aggravetur, n. 64.

13. an & quatenus Homicidium reiteratum ſeverius ſit puniendum, ib. n. 71. R. S. L. n. 76.

14. ex eventu quoque creſcit delicti atrocitas, ibid. num. 77.

HOMICIDII POENÆ MITIGATIO.

Homicidii pœna pluribus ex cauſis debet mitigari, p. 1. q. 25. n. 2.

ſi de Homicida in rixa certo non conſtet, annon autor rixæ morte puniendus ſit, p. 1. q. 25. n. 50. 51. 52. 53. 55. R. S. L. n 54.

Homicidii pœna non eſt ultimum ſupplicium, quando civiliter agitur, p. 1. n. 34. n. 1.

Homicidium quodnam caſuale, quod extraordinaria pœna debeat coërceri. p. 1. q. 5. n. 30.

Homicidium caſuale nulla prorſus pœna coërcendum eſt, p. 1. q. 27. n 50.

Homicidii caſualis reus an ad ſolutionem Werigeldi teneatur, ib. n. 51. 52. 53. 54. 55. 59. 60. 61. 62. S. S. L. n. 56. 57. 58. 63.

Homicidium ex caſu in alia perſona commiſſum quomodo puniendum ſit, p. 1. q. 5. n. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 28. 29. S. S. L. n. 23. 24. 25. 26. 27.

in Homicidio lata culpa non æquiparatur dolo, p. 1. q. 27. n. 3. 4.

Homicidii pœna ordinaria locum non habet, niſi dolus intervenerit, p. 1. q. 27. n. 1.

in Homicidio neceſſaria defenſionis cauſa commiſſo gladii pœna ceſſat, p. 1. q. 28. n. 1. 8.

Homicidium culpoſum non punitur pœna Homicidii ordinaria, p. 1. q. 27. n. 10.

Homicidii culpoſi ex culpa levi perpetrati pœna, p. 1. q. 27. n. 38. 39. S. S. L. n. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49.

Homicidii reum error in perſona non excuſat à pœna, p. 1. q. 18. n. 18. p. 1. q. 5. n. 1. diſcrepant interpp. de pœna hoc caſu reo irroganda, varia adducentes fundamenta, ibid. num. 2. 3. 4. 5. 8. in foro Saxon. gladii pœna obtinet in Homicidio ex errore perſonæ occiſæ commiſſo, n. 7. Homicidium errore perſonæ commiſſum quodnam dicatur, n. 12. S. S. L. n. 15. 16.

in Homicidii crimine an nobiles mitius puniendi, p. 2. q. 62. n. 14. 15.

in Homicidii caſu à pluribus in rixa commiſſi pœna Homicidii ordinaria debet mitigari, p. 1. q. 25. n. 3. quâ pœna tunc occidentes puniendi, n. 4. 5. 6. quid juris in foro Sax. n. 7. 8. 9. 10. quid ſi omnes animo deliberato occidendi percuſſerint, qua pœna afficiendi, n. 11. 12. 13. 14. 17. 18. S. S. L. n. 15. 16.

de Homicidio quiſnam eorum teneatur, ſi unus à pluribus in rixa vulneratus & occiſus fuerit, ac quiſnam ex pluribus vulnus lethale intulerit & occiderit, liquido non conſtet, p. 1. q. 25. num. 19. 20. 21. 22. 23. quid ſi plura vulnera fuerint inflicta, quiſnam vero primum vulneraverit, certo non conſtat, ib. n. 24. 25. 26. 28. 29. 32. S. S. L. n. 30. 31. ſi non conſtet, quis vulnus lethale inflixerit, quando & cui tortura imponenda, n. 33. 34. 35. 36. O. S. L. n. 37. quænam indicia hoc caſu ad torturam ſufficientia ſint, n. 38. S. S. L. n. 39. 40. quando vulnera inflicta lethalia non ſunt, omnia tamen ſimul juncta mortem afferunt, n. 41. 42. 43. 44. S. S. L. n. 45.

Homicidii pœna ordinaria occiſori infligenda non eſt, quoties vulnus inflictum non judicatur lethale. p. 1. q. 26. n. 1.

HOMO.

Hominis appellatione veniunt etiam fœminæ atque infantes, p. 1. q. 2. n. 23.

HOSPITALIA.

ad Hoſpitalia confugiens reus a ſeculari judice puniri nequit, p. 3. q. 110. n. 92. 93. de conſuetudine hoc privilegium ceſſat, n. 95. 96. R. S. L. num. 97.

HYPOTHECA.

Hypotheca tacita privilegium & jus prælationis, quod mulier ratione dotis illatæ in bonis mariti habet, ad heredes deſcendentes tranſit, p. 2. q. 68. n. 33.

I.

JACTARE.

JActare bona ſua nemo præſumitur, pag. 2. quæſt. 68. n. 98.

ICTUS.

Ictum primum invaſus expectare non tenetur, p. 1. q. 29. n. 57. quatenus verum, p. 1. q. 33. n. 29.

IGNORANTIA.

Ignorantia in caſu adulterii & ſcortationis non præſumitur, ideo juramento allegantis ea probari debet, p. 2. q. 56. n. 67. p. 2. q. 61. n. 50. 51. O. S. L. n. 52.

Digitized by Google

Ignorantia in crimine binorum ſponſaliorum excuſat, p. 2. q. 67. n. 30. R. S. L. n. 31.

Ignorantia quatenus in crimine inceſtus excuſet, p. 2. q. 72. n. 47. 48. R. S. L. n. 50. p. 2. q. 73. n. 95. S. S. L. n. 96.

Ignorantia unde præſumatur in expendendo falſam monetam, p. 1. q. 42. n. 111.

Ignorantia in dubio juramento eſt probanda, p. 1. q. 42. n. 112.

IGNOSCERE.

Ignoſcendum eſt ei, qui cauſa aliqua commotus & irritatus delinquit, p. 2. q. 58. n. 25.

ILLICITUM.

Illicitæ rei operam dans tenetur de omni eo, quod ſequitur præter illius intentionem & voluntatem, ſi eventus facillime cogitari potuerit, p. 1. q. 17. n. 24. regula hæc quatenus vera, p. 1. q. 1. n. 29. 64. p. 1. q. 15. n. 12. 15. p. 1. q. 26. n. 12. p. 1. q 10. n. 13. 14.

ILLUSTRIS.

Illuſtres perſonæ quænam apud Romanos fuerint, p. 3. q. 118. n. 66. 67. 68.

IMPEDIRE.

qui delicta non Impediunt, cum hoc bene facere poſſent, quomodo puniendi, p. 3. q. 134. 63. S. S. L. num. 64. 65.

IMPERATOR.

Imperator ſolus univerſalem habet juriſdictionem in toto territorio Imperii, ut & cauſis ac perſonis univerſis, p. 1. q. 36. n. 10.

Imperator jura Majeſtatis abſque conſenſu Statuum Imperii exercere nequit, p. 1. q. 41. n. 80. 81.

cum Imperatore Status Imperii Majeſtatem ſummam tenent, p 1. q. 41. n. 82. aſſertio Bernbardi Zieritz. de hac re, n. 83.

Imperatori Romano Turca primas tribuunt, p. 1. q. 41. n. 45.

Imperatorem non facit coronatio Papalis, p. 1. qu. 41. n. 48. 49. 50.

in Imperatorem Romanum abſque dubio crimen læſæ Majeſtatis committitur, p. 1. q. 41. n. 41.

de Imperatore Romano judicium Alphonſi, regis Arragoniæ, p. 1. q. 41. n. 44.

IMPERIUM.

Imperium merum aut mixtum quid, part. 3. quæſt. 109. num. 4.

Imperium merum in oppidulis ſæpe plebeji & mechanici exercent, p. 2. q. 103. n. 2.

IMPOTENTIA.

Impotentia unius conjugis adulterum conjugem ab ordinaria pœna excuſat, p. 2. q. 61. n. 14.

ſi Impotentia incurabilis matrimonium præceſſerit, & innocenti perſonæ fucus factus fuerit, matrimonium non tenet, ib. n. 18.

Impotentia unius conjugis an etiam coadulterantem excuſet, ib. n. 24. 25. 27.

IMPRÆGNATOR.

Imprægnator quomodo puniri debeat, meretrice infantulum ſuum necante, p. 1. q. 9. n. 28. S. S. L. n. 29. 30. 31.

quid ſi Imprægnator mulierem infantem occidere juſſiſſet. ib. n. 32. S. S. L. n. 33.

IMPRECATIO.

Imprecationum, verborum, formarumque externarum, per ſe nulla eſt operatio, part. 1. quæſt. 48. num. 34.

IMPROBUS.

Improbus pœnas dabit, ſi emendari poteſt, exiguas, ſin minus, extremas atque ſeveras, p. 3. quæſt. 101. num. 14.

IMPUBERES.

Impubes quis dicatur, p. 3. q. 143. n. 7.

Impuberi reo delinquenti, pubertati proximo, ac doli capaci, quænam proprie pœna infligi debeat, p. 3. qu. 143. n. 35. 37. S. S. L. 39. 40. 41. 42.

Impuberes pubertati proximi quales vulgo appellentur, p. 2. q. 82. n. 5. 6.

Impuberes pubertati proximi ex delicto obligantur, ibid. num. 5.

Impuberes infantiæ proximi ab omni fere pœna ſunt immunes, p. 3. q. 143. n. 30.

Impuberes doli capaces quatenus ex delicto obligentur, ibid. n. 21. pœna extraordinaria puniendi, n. 22. 23. 24. 25. 31.

Impuberes ob inſignem malitiam mortis pœna afficiuntur, p. 3. q. 143. n. 48. 49. 50. 51. tria requiruntur ad hoc, ut mortis ſupplicium poſſit Impuberibus irrogari, & quænam ſint requiſita, n. 52. 53. 54. 55. S. S. L. n. 56. 57. 58.

Impuberes urphedam non præſtant, p. 3. q. 143. n. 39. 40. 41. 42.

Impuberibus quandoque pœna corporis afflictiva infligitur, ib. n. 43.

IMPUNITAS.

Impunitatis promiſſio à judice facta ad extorquendam confeſſionem, mitigat pœnam p. 3. q. 149. n. 1. 2. S. S. L. n. 16. 17. 18.

Impunitatis promiſſio potius omittenda eſt, quam reus confeſſus Impunitus dimittendus, ib. n. 3. 4. 5.

Impunitatis promiſſione Magiſtratui inferiori confeſſionem extorquere haud fas eſt, ibid. num. 6. 7. 8. venia autem promiſſa pœna ordinaria haudquaquam eſt irroganda, num. 9. 10. 11. 12. 13. 15. 19. 20. 21. 22.

Impunitatis promiſſione extorta confeſſio haud eſt libera & ſpontanea, p. 3. q. 149. n. 14.

IMPUNITUS.

Impunitus caſus non eſt, ſi dolus eum non præcedat, p. 1. q. 5. n. 40.

INAUDITUS.

contra Inauditum reum non eſt procedendum, p. 3. qu. 113. q. 5. n. 40.

INCARCERARE.

Incarcerare uxorem maritus correctionis cauſa poteſt, p. n. 3. 4. 5. 7.

Incarcerari omnes indifferenter perſonæ poſſunt, p. 3. qu. 111. n. 39. Doctores, Nobiles & Clerici, n. 40. 41. 42. 43.

Incarcerari num reus appellatione pendente debeat, p. 3. q. 139. n. 42. & ſeqq.

Incarceratus ob appellationem non eſt relaxandus, ibid. n. 45. 46. 47. 48. ſed jam ante relaxatus non debet Incarcerari, ibid. n. 49. nec etiam incarcerari debet durante decendio, n. 50. S. S. L. n. 51.

ſi Incarceratus reus aufugiat, pœna cuſtodum & carcerariorum, p. 3. q. 111. n. 99. usque ad n. 113. S. S. L. n. 112. 114. 115.

Incarcerati cujusnam ſumptibus ſint alendi, p. 3. q. 138. num. 20. 22. S. S. L. 21.

INCARCERATIO.

Incarceratio injuſta ad injurias reales refertur, p. 2. q. 99. n. 69. 70.

Incarcerationis injuſtæ pœna de jure Sax. eſt 30. ſolidorum per ſingulos dies, p. 3. q. 111. n. 70.

Incarcerationis injuſtæ pœnam etiam privatus, ad cujus inſtantiam decreta fuit captura, ſolvere tenetur, ib. num. 76.

Incarcerationem injuſtam decernentis judicis pœna, p. 3. qu. 111. n. 67. usque ad num. 76. S. S. L. num. 74. 75. 77.

propter

propter Incarcerationem injuſtam judex conveniri nequit, quando ex conſilio peritorum proceſſit, p. 3. q. 127. n. 31. R. S. L. n. 32.

ad Incarcerationem abſque indiciis præcedentibus non eſt procedendum, p. 3. q. 111. num. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21.

ad Incarcerationem quænam indicia ſint ſufficientia, p. 3. q. 111. n. 22. 23. 24. indicia probabilia ſufficiunt, n. 25. 26.

ad Incarcerationem ſola querela partis offenſa indicium non facit, p. 3. q. 111. n. 27 28. 29. etiamſi accuſator cautionem indemnitatis præſtet, ibid. num. 29. S. S. L. n. 30.

ad Incarcerationem num inculpatio ſocii criminis ſufficiens ſit indicium, p. 3. qu. 111. n. 33. 34.

ad Incarcerationem num fuga faciat indicium ſufficiens, ib. n. 35. 36. O. S. L. n. 37.

INCENDIUM.

Incendium eſſe caſum fortuitum, quatenus verum, p. 1. q. 39. n. 60. 67.

Incendium unius domus nocere poteſt toti populo & communitati, p. 1. q. 37. n. 66.

Incendium qui uni ex univerſitate minitatur, an pro diffidatore habendus, ib. n. 24. O. S. L. n. 25.

Incendium quodnam dicatur culpa lata, levi aut leviſſima perpetratum, p. 1. q. 39. n. 28. 29. 30.

Incendii crimen graviſſimum & atrociſſimum eſt, p. 1. q. 38. n. 29.

Incendii indicia quænam ſint ſufficientia ad torturam, p. 3. q. 122. n. 80. 81. 82.

Incendio violatur pax publica, p. 1. q. 38. n. 1.

Incendii crimen lucri cauſa committens gravius delinquit, p. 1. q. 38. n. 50. R. S. L. num. 52.

in Incendii crimine non damnum datum, ſed nequitia Incendiarii attenditur, p. 1. q. 38. n. 38. 39. R. S. L. n. 40.

in Incendio inſtrumento perdito an juramentum creditoris vel debitoris ſit admittendum, p. 1. q. 39. num. 71. R. S. L. n. 72.

INCENDII POENA.

Incendii pœna graviſſima eſt. p. 1. q. 39. num. 1. cui dedit cauſam reorum malitia deteſtanda, n. 2.

Incendii pœnam an cauſa, dolum excludens, mitiget, p. 1. q. 39. n. 9. 11. S. S. L. n. 12. 13.

Incendii pœna de jure Civili, p. 1. q. 38. n. 3. 4. 5. 6. 7.

Ordinatio criminalis Carolina quomodo puniat reos hujus criminis, ib. n. 8.

Incendii pœna quæ ſit in terris Sax. ibid. num. 10. 13. 17.

de pœna hujus delicti regula generalis, ib. n. 15.

fœmina quoque pœna ignis ſubjacent, ib. n. 19. 20. R. S. L. n. 22.

quomodo puniantur nobiles hujus delicti rei, n. 23. S. S. L. n. 26. 27.

indifferenter pœna ignis plecti debet reus, ſive in civitate ſive extra civitatem Incendium poſuerit, p. 1. qu. 38. n. 28. 29. 30.

Incendium in domo ruſtica vel horreo commiſſum, quomodo puniri debeat, p. 1. q. 38. n. 31. 33. R. S. L. n. 32. 34. quid juris in eo, qui ſtabulum Incendit, num. 35. aut ſi quis ligna vel acervum frumenti comburat, n. 36. R. S. L. n. 37.

in Incendio culpoſo ceſſat pœna ignis, p. 1. quæſt. 39. num. 27. 31.

Incendii culpoſi pœna eſt arbitraria, ib. n. 32. 33. 36. S. S. L. n. 37. 38.

Incendii culpoſi reus tenetur quoque ad reſtitutionem damnorum & intereſſe, p. 1. q. 39. num. 46. idemque vulgo DD. aſſerunt in Incendio doloſo, num. 40. 41.

Incendii culpoſi reus an & quando in foro Saxon. ad damni reſtitutionem teneatur, p. 1. qu. 39. num. 42. 43.

in Incendii crimine mandans & mandatarius puniuntur, p. 1. q. 38. n. 48. 53. 56. 57.

in Incendii crimine quomodo mandatarius puniatur, p. 1. q. 38. n. 53.

Incendium mandans triplici modo delinquere videtur, p. 1. q. 38. n. 54. ideoque ignis ſupplicio affici debet, d. n. 54. R. S. L. n. 55. reſpondetur ad objectiones, n. 56. 57.

ab Incendii pœna ordinaria num offenſio & ira aliquem excuſet, p. 1. quæſt. 38. num. 58. 60. 61. 64. R. S. L. n. 59. 66.

Incendii propter reiterationem num pœna ſit exaſperanda, p. 1. q. 38. n. 67. usque ad n. 73. R. S. L. n. 77. quid ſi reus Incendii alia quoque crimina commiſiſſet, n. 67. 78. S. S. L. n. 81. 82. 83.

in Incendii caſu an & quando paterfamilias teneatur de culpa ſua familia, p. 1. qu. 39. n. 51. 53. 54. 55. S. S. L. n. 52. 56. 57.

Incendio in ædibus exorto an paterfamilias teneatur probare, culpam ſuam ſuorumque abfuiſſe, p. 1. q. 39. n. 58. opinio Hallenſium & Wittebergenſium, n. 59. referuntur argumenta Rauchbar. num. 60. 61. verior contraria S. L. opinio, n. 62. 63. reſpondetur ad argumenta Rauchbar. n. 64. 65. 66. 67. S. S. L. n. 68. 69. 70.

INCENDIARIUS.

Incendiarius ſi damnum reſarcire velit, an pœna ſit mitiganda, p. 1. q. 38. n. 44. S. S. L. n. 45.

Incendiarius ſi ex inopia damnum emendare non valeat, ſeveriori pœna debet coërceri, p. 1. q. 39. n. 48. S. S. L. n. 49. 50.

Incendiarius in Incendio nihil utilitatis, nil voluptatis conſequitur, p. 1. q. 38. n. 2.

Incendiarii minorennes num mitius ſint puniendi, p. 1. quæſt. 39. num. 14. 15. 16. 17. S. S. L. num. 18. usque ad n. 26.

Incendiarios an pœnitentia a pœna ignis liberet. p. 1. q. 39. n. 3. 5. 6. S. S. L. n. 7. 8.

Paſqualis Curtarellus qui de Incendio cujusdam tugurii convictus fuerat, ad triremes tantum 2. Auguſt. An. 1559. per biennium fuit condemnatus, p. 1. qu. 38. n. 29.

differentia inter Brenner und Mordbrenner, *ibid. n. 11. 12.*

INCESTUS.

Inceſtus quid ſit, & quomodo committatur, p. 2. qu. 72. num. 1.

Inceſtus crimen atrox & horrendum eſt, ibid. num. 2.

in Inceſtus crimine ſecundum conſtitutionem Electoralem etiam pronunciandum extra Electoratum, p. 2. q. 72. n. 11. quod & verum in adulterio cum Inceſtu commiſſo, n. 12. 14. 15. 16.

Inceſtus diverſimode committitur, p. 2. q. 72. n. 19.

Inceſtus inter aſcendentes & deſcendentes commiſſus vocatur coitus nefarius, p. 2. q. 72. n. 20.

Inceſtus inter aſcendentes & deſcendentes jure Gentium eſt prohibitus, ib. n. 28. S. S. L. n. 29. 30.

in crimine Inceſtus cum adulterio commiſſi inter aſcendentes & deſcendentes, non eſt locus remiſſioni conjugis, p. 2. q. 72. n. 39. 40. 41.

Inceſtus inter quosnam collaterales committatur, p. 2. q. 73. n. 4. 10.

Inceſtus quoque committitur inter collaterales ex fornicatione procreatos, p. 2. q. 73. n. 70. 72. 73. S. S. L. n. 74.

Inceſtus committitur etiam inter conſanguineos

Digitized by Google

per matrimonii conſummationem, p. 2. q. 73. n. 89. 90. 91. R. S. L. n. 92.

Inceſtus etiam inter affines committitur, p. 2. q. 74. n. 1.

Inceſtus inter affines quando & quomodo committatur, p. 2. q. 74. n. 4. 7.

Inceſtus in tertio genere affinitatis non committitur, p. 2. q. 74. n. 55. S. S. L. n. 56.

in Inceſtus crimine an excuſet affines conjunctio ex alterutro tantummodo latere, p. 2. q. 74. n. 57. 58. S. S. L. n. 59.

Inceſtus num committatur inter affines, ex fornicatione procreatos, p. 2. q. 74. n. 60. 61. 62. 65. R. S. L. num. 64. 66.

Inceſtus num & inter affines committatur ſub colore matrimonii p. 2. q. 74. n. 87. 88. 89. S. S. L. num. 90. 91.

Inceſtus quanto temporis ſpatio præſcribatur, p. 2. q. 74. n. 99. 100. S. S. L. n. 101. 102.

INCESTUS POENA.

Inceſtus ſolummodo de jure Civili aut Divino prohibitus, pœna virgarum coërcetur, p. 2. q. 73. n. 31.

de Inceſtus pœna DD. non conveniunt, p. 2. q. 73. n. 31.

Inceſtus pœna num eadem ſit, quæ adulterii, ib. n. 4. 5. 6. 8. 9. 10. S. S. L. n. 13.

Inceſtus cum adulterio commiſſus de jure Communi non punitur ultimo ſupplicio, p. 2. q. 72. n. 17. 18.

Inceſtus inter aſcendentes & deſcendentes commiſſi ſupplicium eſt gladii pœna, ib. n. 21. 22. 23. 24. etiam in fœminis inceſtuoſis, n. 25. 26. 27. eadem quoque pœna obtinet in avo & avia, nec non nepote & nepte, n. 31. 32.

Inceſtus inter parentes & liberos naturales commiſſus mortis pœna vindicatur, p. 2. q. 72. n. 34. 35 37. R. S. L. n. 38.

Inceſtus pœna non eſt mitiganda, licet mater aut filia antea quoque vixerit more meretricio, p. 2. q. 72. n. 43. 44. 45. R. S. L. n. 46.

Inceſtus pœna ob minorennitatem, ignorantiam, aliasve cauſas probabiles mitigari poteſt, p. 2. q. 72. num. 47. 48. R. S. L. n. 50.

in crimine Inceſtus ad mortis pœnam deveniendum non eſt, priusquam de confeſſione utriusque rei conſtat, ib. n. 51. S. S. L. n. 53.

Inceſtus pœna an locum habeat in eo, qui nutricem ſuam carnaliter cognovit. ib. n. 54. 55.

item in eo, qui carnaliter cognovit puellam, quam ex ſacro baptiſmate levavit, n. 57. 58. S. S L. n. 59.

Inceſtus pœna inter collaterales non eſt ultimum ſupplicium. p. 2. q. 73. n. 1. ſicuti nec in foro Sax. hodie inceſtuoſi collaterales morte puniuntur, ib. num. 2. pœna hujus criminis uniformis non eſt, ib. n. 3.

quæ ſit pœna Inceſtus commiſſi inter in collaterales in ſecundo gradu linea inæqualis conjunctos, p. 2. q. 73. n. 17 19. 24. 25. 26. 27. 28. S. S. L. n. 23.

Inceſtuoſi conſobrini quomodo puniendi ſint, p. 2. qu. 73. n. 29. 30. 31. 33. 34. S. S. L. n. 35.

Inceſtuoſorum collateralium in tertio gradu lineæ inæqualis pœna, ib. n. 37 38. 39. 40. 41. 42.

Inceſtus cum fratrum aut ſororum nepotibus commiſſus perpetua relegatione punitur, ibid. num. 43. 44. 45. 46. S. S. L. n. 47.

Inceſtus commiſſi cum avi, fratrum aut ſororum liberis pœna, p. 2. q. 73. n. 48. 49. 51. 53. hic Inceſtus quare mitius puniatur, ib. n. 50. O. S. L. n. 52. quandoque hoc caſu pœna exaſperari ſolet, n. 54. R. S. L. n. 55.

Inceſtus cum proavi, proaviæque fratribus aut ſororibus commiſſi pœna, part. 2. quæſt. 73. num. 56. 57. 58. 59. S. S. L. num. 60.

in Inceſtus crimine puniendo parum intereſt, an collaterales ex utroque, an ex uno ſaltem latere ſint conjuncti. ib. n. 61. usque ad n. 68. S. S. L. n. 67. 69.

Inceſtus commiſſi una cum adulterio in linea collaterali pœna, p. 2. q. 73. n. 75. 76. 77. 78. S. S. L. num. 81. fœmina ſoluta conſanguineo marito ſe proſtituentis pœna, n. 82. 83. 85. 86. 87. S. S. L. n. 88.

Inceſtus pœnam judex ex cauſa juſta poteſt mitigare, p. 2. q. 73. n. 93. 94. quænam cauſa ſit ſufficiens ad mitigationem, & quid de ignorantia habendum, ibid. n. 95. S. S. L. n. 96.

Inceſtus inter affines commiſſus morte non punitur, p. 2. q. 74. n. 2.

Inceſtus affinium diverſimode punitur, p. 2. q. 74. n. 8.

quæ ſit pœna Inceſtus commiſſi inter affines aſcendentes vel deſcendentes, ib. n. 9. 10. 11. 12. 13. S. S. L. n. 14.

Inceſtus inter avum & neptem, &c. quomodo puniatur, ib. n. 15. 17. S. S. L. n. 18.

Inceſtuoſorum affinium in gradu primo lineæ æqualis pœna, p. 2. q. 74. n. 19. 20. 21. S. S. L. n. 22.

Inceſtus cum fratris vidua num committatur, & quomodo puniatur, ib. n. 23. 24. 25. 26. 27. S. S. L. n. 31.

Inceſtuoſorum affinium in gradu ſecundo lineæ inæqualis pœna, ib. n. 32. 33. 34. 35. S. S. L. n. 36. 37.

Inceſtuoſorum affinium in gradu ſecundo lineæ æqualis pœna, p. 2. q. 74. n. 38. 39. S. S. L. n. 40.

Inceſtuorum affinium in gradu tertio lineæ inæqualis pœna, ib. n. 41. 42. 43. 45. S. S. L. n. 44. 46.

Inceſtus cum vitrici aut privigni vidua commiſſi pœna, p. 2. q. 74. n. 47. 48. 49. 50. 51 52. S. S. L. n. 53.

Inceſtu inter affines conjuncto cum adulterio, delinquentes pœna adulterii afficiuntur, p. 2. qu. 74. n. 67. 68. S. S. L n. 69.

an ſimplici adulterio cum Inceſtu ab affinibus commiſſo, ad conjugis interceſſionem pœna ordinaria remitti debeat, p. 2. q. 74. n. 70. 71. 72. 73. quandoque pœna exaſperatur hoc caſu, n. 74. 80. S. S. L. n. 75. 76. 77. 78. 79. 71. quomodo puniri debeat fœmina ſoluta, affini marito ſui copiam faciens, ib. n. 82. 83. 84. 85. S. S. L. n. 86.

Inceſtus pœna num locum habeat in ſponſalibus, ſi copula carnalis non fuerit ſubſecuta, p. 2. q. 74. n. 92. 93. 95. S. S. L. n. 94.

ignorantia quatenus excuſet affines in crimine Inceſtus, p. 2. q. 74. n. 96. 97. R. S L. n. 98.

INCONTINENTIA.

Incontinentiæ duæ ſunt ſpecies, p. 2. q. 61. n. 62.

INCULPATIO.

Inculpatio ſocii criminis quando indicium faciat ad torturam, p. 3. q. 108. n. 57. & ſeq.

Inculpatio partis offenſæ non facit indicium ad torturam, p. 3. q. 111. n. 27. & ſeqq. etiamſi accuſator cautionem indemnitatis præſtare velit, ibid. n. 29. ſicuti nec ſocii criminis, n 32.

INDICUS.

Indicæ mulieres non detrectarunt communem rogum cum viris, ſed vivæ cum mortuis conſcendere, p. 2. q. 58. n. 1.

INDICIUM.

Indicium definitur, p. 3. q. 120 n. 6.

Indicium nomine generali dicitur argumentum, ibid. num. 7.

Indiciorum variæ traduntur diviſiones, ibidem num. 8.

Indicia vel ſunt generalia & communia, vel ſpecialia, n 9.

Indicia communia vel ſunt veriſimilia, vel certa, & quomodo inter ſe differant, ib. n. 10. & ſeqq.

Indicia

Digitized by Google

Indicia propinqua & certa quælia ſint, p. 3. q. 121. n. 1.
Indicia etiam propinqua arbitrio judicis prudentis indicanda relinqui debent, ib. n. 3.
inter Indicia propinqua ſeu certa, & Indicia remota ſeu veriſimilia diſtinguendum, p. 3. q. 123. n. 40.
Indicia ſingulis criminibus peculiaria & ad torturam inferendam ſufficientia varia ac differentia ſunt, p. 3. q. 122. n. 1.
plura Indicia ad torturam ſufficientia vel inſufficientia vid. inf. in vocab. Tortura.
ex Indiciis principalioribus de aliis quoque judicandum eſt, p. 3. q. 122. n. 85.
Indicia quænam ad capturam ſint ſufficientia, arbitrio judicis relinquendum eſt, p. 3. q. 111. n. 22. & ſeqq.
Indicia probabilia ſufficiunt ad capturam, ibid. n. 25. & ſeqq.
Indicia quænam ſint legitima ad torturam, judex debet arbitrari, p. 3. q. 123. n. 27. 30.
Indiciorum materia eſt arbitraria, ib. n. 29.
Indicia ſingula referre eſt impoſſibile, ib. n. 28.
ſuper Indiciis conſulendi ſunt JCti, ib. n. 34. & ſeq.
Indicium unicum num quandoque ſufficiat, ib. n. 37. & ſeqq.
Indicia regulariter duobus teſtibus probari debent, ibid. n. 43. & ſeqq.
Indicia quibusdam in caſibus per unicum teſtem probantur, ib. n. 50. & ſeqq.
Indicia plura concurrentia probari poſſunt per teſtes ſingulares, p. 3. q. 123. n. 55. & ſeqq. modo certa obſerventur requiſita, ib. n. 58.
Indicia ſufficientia per contrariam probationem elidi poſſunt, p. 3. q. 123. n. 61. & ſeqq.
Indicium ex minis reſultans periculoſum eſt, p. 3. q. 121. n. 51.
Indicium furti & rapinæ num oriatur adverſus eum, qui rem ſubtractam poſſidet, & titulum docere nequit, p. 3. q. 122. n. 39. & ſeq. quando & quibus caſibus hoc indicium ſufficiens non ſit, ib. n. 44. & ſeqq.
Indicia quænam dicantur indubitata & adulterium probent, p. 2. q. 60. n. 19. 20. 21. 22.
Indicia probabilia & veriſimilia, ex quibus plerumque adulterium arguitur, non ſemper & ubique ad condemnationem rei ſufficiunt, ſed ad torturam, p. 2. q. 60. n. 23. quænam hæc ſint, n. 24. 25. 26 27.
ex Indiciis ſolis ad pœnam extraordinariam poteſt deveniri, p. 2. q. 60. n. 36. 60.

INDULGENTIA.

per Indulgentiam ac veniam uni datam ad prolapſionis contagium provocantur univerſi, p. 3. q. 142. n. 3.

INEBRIARI.

Ulricus de Nova domo, & Henricus Goriciæ Comes, filios ſuos Inebriari fecerunt, p. 3. q. 146. n. 15. 16.

INFAMIS.

Infamis quando accuſare prohibeatur, p. 3. q. 104. n. 36.
Infamis num fiat condemnatus, p. 3. q. 153. n. 46. 47. R. S. L. n. 48. quænam pœnæ & quando Infament, n. 49.
num relegatio Infamet. p. 3. q. 135. n. 50. 51. 52.
Infamis non ſit condemnatus ex culpa, ib. n. 55. S. S. L. n. 56.

INFAMIA.

Infamia quamdiu duret, p. 3. q. 135. n. 57.
Infamia ceſſat in levioribus pœnis, ibid. n. 53. S. S. L. n. 54.

INFANS.

Infans ex delicto non obligatur, nec pœnam incurrit, p. 3. q. 143. n. 9. 10. 15. S. S. L. n. 17. p. 2. q. 82. n. 3. 4.
Infans doli capax non eſt, ib. n. 12. 13. 14.
Infans in utero exiſtens vere homo dici nequit, p. 1. q. 24. n. 24. ſed tantum pro jam nato & homine habetur, d. n. 24.
ſi Infans in lecto ex incuria & negligentia parentum ſuffocetur, vel ſi parentes modum caſtigationis aliquo modo excedant, pœna arbitraria relegationis, vel carceris, vel etiam mulcta pecuniaria obtinet, p. 1. q. 15. n. 33. S. S. L. n. 34. 36. 37.
Infans culpa matris mortuus præſumitur, ſi mulier ſola remotis aliis mulieribus in puerperio laboravit, p. 1. q. 15. n. 49.
Infantem mortuum ſe peperiſſe dicens mulier, hoc ſufficienter probare debet, aut ſi id probare nequit, torturæ ſubjicienda, p. 1. q. 15. n. 40.
Infans caſtigari ob delictum à parentibus poteſt, p. 3. q. 143. n. 18. ſicuti & in carcere à magiſtratu, n. 19. S. S. L. n. 20.

INFANTIA.

Infantiam vulgo dicunt durare usque ad ſeptimum annum incluſive, p. 3. q. 143. n. 6. 9.

INFANTICIDIUM.

Infanticidii varia genera, p. 1. q. 9. n. 46. usque ad n. 62.
Infanticidium an committatur per internecionem partus præmaturi, p. 1. q. 11. n. 37, 38. 39. 40. S. S. L. n. 41. 42. 43.
Infanticidii indicium eſt, ſi virginis uterus intumeſcat, at mox macra exiſtat, p. 3. q. 122. n. 19. modo certa accedant requiſita, ib. n. 20. & ſeqq.
Infanticidii pœna, p. 1. q. 9. n. 3. 4.
adverſus Infanticidas horribilis apud Saxones quondam erat pœna uſu recepta, p. 3. q. 128. n. 28.
Infanticidii pœna an in ſpuriis locum habeat, p. 1. q. 9. n. 5. 6. R. S. L. n. 8.
an in inceſtuoſis liberis, ibid. n. 11. 15. S. S. L. n. 21. 22. 23. 24.
ampliationes, ib. n. 25. 34. 38. 42. 46.
Infanticidii pœna non habet locum in internecione privigni, generi, ib. n. 61. 67.
Infanticidii pœna non habet reſpectum dignitatis aut conditionis, ib. n. 38.
Infanticidii pœna an habeat locum in abigente partum, p. 1. q. 11. n. 12. 16. usque ad n. 25.
Infanticidii pœna an dictetur matri, Infantem in cloacam mittenti, p. 1. q. 11. n. 34. S. S. L. n. 35.
Infanticidii pœna an habeat locum in matre Infantem in ſqualore mori ſinente, ib. n. 28. 29. S. S. L. n. 31. 32. 33.
de Infanticidio quænam ſuſpitiones ream ſuſpectam reddant, p. 3. q. 122. n. 19. 22. 23. 24. 25. 26. modo certa accedant requiſita, n. 20. 21.
in Infanticidii crimine an ſecundinæ probent corpus delicti, p. 1. q. 16. n. 29. S. S. L. n. 30.
Infanticidæ pro numero occiſorum Infantum ignitis forcipibus lacerantur, p. 1. q. 23. n. 20.
Infanticida quoties ob delicti reiterationem ferro candenti uſtulandus, p. 1. q. 14. n. 11. 12. S. S. L. num. 14. 15. 16.
Infantulum ſuum necante meretrice, quomodo impregnator puniri debeat, p. 1. q. 9. n 28 S. S. L. n. 29. 30. 31.
Infantis morti cauſam dans mulier puerperium occultando qua pœna ſit plectenda, p. 1. q. 15. n. 39. 40. 42. 43. 48. S. S. L. n. 44. 45. 46. 47.
Infanticidii pœna an locum habeat in occiſore patre necante prolem ex publico ſcorto procreatam, p. 1. q. 9. n. 9. S. S. L. n. 10.

Infan-

Digitized by Google

Inſanticidii pœna an locum habeat in mare Infantulum necante, p. 1. q. 9. n. 25. S. S. L. n. 29. 30. 31.
in patre & matre ſimul infantem occidentibus, ib. n. 34. S S. L. n. 36. 37.
in Nobilibus, n. 38. S. S. L. n. 41.
in avo vel avia cæteriſque aſcendentibus, ob infanticidium in nepotibus perpetratum, ib. n. 42. S. S. L. n. 45.
in parentibus occidentibus generum, nurum vel privignum, ib. n. 62. 63. 65. 67. S. S. L n. 68. 69. 70.
in conſciis criminis Infanticidii, p. 1. q. 11. n. 44. 45. 48. 49. 50. refertur opinio S. S. L additis præjudiciis, n. 51. 52. 53.
Infanticidium non doloſe commiſſum mitius puniri debet, p. 1. q. 11. n. 56.

INGENIUM.

Ingenia liberalia verbis, doctrinis, ac præceptis excitantur, p. 3. q. 101. n. 6.

INHABILIS.

Inhabilis quatenus à judice ex officio ab accuſatione repelli poſſit ac debeat, p. 3. q. 104. n. 44. & ſeqq.

INIMICITIA.

Inimicitia quatenus impediat accuſationem, p. 3. q. 104. n. 30. & ſeqq.
Inimicitia capitalis quænam dicatur, p. 3. q. 120. n. 44. & ſeqq. quid de inimicitia reconciliata habendum, ib. n. 46. 47.
Inimicitia capitalis quale faciat indicium, ib. n. 43.
Inimicitia capitalis ſola abſque aliis adminiculis, ſufficiens indicium ad torturam non facit, ib. n. 48.

INIMICUS.

Inimico familiari nulla efficacior peſtis ad nocendum eſt, p. 1. q. 22. n. 27.

INJURIA.

Injuria re & verbis infertur, p. 2. q. 99. n. 1.
Injuria realis quænam dicatur, & quam variis modis committatur, p. 2. q. 99. n. 2. 3. 4. 5.
Injuria realis geſtibus etiam inferri poteſt, ib. n. 6.
Injuriæ reales quænam ad juriſdictionem inferiorem pertineant, p. 2. q. 99. n. 14.
quænam Injuriæ reales ad juriſdictionem ſuperiorem referantur, ib. n. 19. 26.
Injuria verbalis ſcriptis quoque inferri poteſt, p. 2. q. 98. n. 1.
Injuria ſcriptis illata facile probari poteſt, ib. n. 57.
Injuriarum crimen eſt atrox crimen, p. 2. q. 94. num. 1.
Injuria quibus modis committatur, p. 2 q. 94. n. 2.
Injuria verbalis quænam dicatur, ib. n. 3.
Injuria habetur atrocior, quæ magiſtratibus ac parentibus infertur, p. 2. q. 100. n. 1. 2. 3. & ſeqq. vid. plura in vocab. Magiſtratus.
ad Injurias reales refertur quoque injuſta tortura & incarceratio, p. 2. q. 99. n. 69. 70.
Injuriæ mutuæ non compenſantur, p. 2. q. 97. num. 42. 43. 44. 45. quando hoc fallat, n. 46. 47. R S. L. n. 48.
Injuriam injuria retorquere licet, p. 2. q 97. n. 22. 23. retorſio debet fieri in continenti, n. 25. & cum moderamine inculpatæ tutelæ, n. 26. 27. 28. S. S. L. num. 29.
Injuria quavis amica converſatione extinguitur, p. 2. q. 55. n. 43.
Injuriarum remiſſio non præjudicat magiſtratui, p. 2. q. 97. n. 53. S. S. L. n. 54.
Injuria remiſſione extinguitur, p. 2. q. 97. n. 49. quod & verum eſt in remiſſione tacita, n. 50. 51. S. S. L. n. 52.
Injuria in dubio animo injuriandi facta præſumitur, & quando hoc fallat, p. 2. q. 97. n. 2. 3. 4.
Injuriam verbalem armis repellere non licet, ibid. n. 39. 40.
Injuriandi animum & dolum abfuiſſe quomodo probetur, p. 2. q 97. n. 5. 6. juramento rei hac in re credendum eſt, n. 7. 8. 9. 10. R S. L. n. 11.
Injuriantem an convitiis laceſſitus honoris tuendi cauſa impune occidere queat, p. 1. q. 30. n. 68. 69. 71. R. S. L. n. 75. quid juris in injuriis levioribus, num. 76. S. S. L. n. 77. 78. 79. 80. 81. 82.
ſi quis Injuriis provocatus aliud crimen Injurianti objiciat, uterque de ſua Injuria agere poteſt, p. 2. q. 97. n. 26.

INJURIARUM ACTIO.

Injuriarum actio nec active nec paſſive in heredes tranſit, etiam mortuus illatas injurias ignoraverit, p. 2. q. 65. n. 8.
Injuriarum actio adverſus maledicentes non competit, p. 2. q 97. n. 80. pœna autem arbitraria tenentur, n. 81. ſicuti proferentes verba obſcœna, n. 82.
pro Injuriis realibus gravioribus non modo civiliter, ſed criminaliter agi poteſt p 2 q. 99. n. 65.
in actione Injuriarum criminali reus contumax in bannum declarandus, p. 2. q. 95. n. 81.
pro Injuriis vulnere illatis, an certa pars Wergeldi actione civili à reo de jure Saxon. exigatur, p. 1. q. 34. n. 40. 41.
pro Injuriis ſcriptis actione Injuriarum experiri licet, p. 2. q. 98. n. 55. S. S. L. n. 56.
Injuriam revocans Injuriarum non tenetur, p. 1. q. 45. n. 67.
Injuriarum actio non ſemper ac indifferenter locum habet, p. 2. q. 96 n. 1.
actio injuriarum datur etiam adverſus univerſitatem, p. 2. q. 86. n. 16. ſicuti & univerſitati adverſus injuriantem agere licet, ib. n. 17. S. S. L. n. 18.
Injuriarum actio quando heredibus, vel adverſus heredes competat, p. 2. q. 96. n. 24. 25. 26. 28. S. S. L. n. 27. 30. 32.
Injuriæ verbales variis modis evomuntur, pro quibus omnibus locus eſt actioni Injuriarum, p. 2. q 96 n. 33. usque ad n. 41.
num Injuriarum actione teneatur, qui ſe conjugem alterius, vel virginem, aut viduam carnaliter cognoviſſe glorietur p. 2. q. 96. n. 42. 43. 44. 45. 46. S. S. L. n. 47. 48 49.
an & quando fœminæ, maritos aut juvenes de adulterio vel ſtupro inculpantes, actione Injuriarum conveniri queant, p. 2. q. 96. n. 50. S. S. L. n. 51. 52. niſi hæc diffamatio vera ſit & quomodo probanda, n 53. 55. 56. R S. L. n. 54 57. aut niſi ex certis indiciis juramentum purgationis inculpato fuerit impoſitum, n. 58. S. S. L. num. 59. 60. præſtito juramento purgationis quando fœmina diffamatrix teneatur pœna adulterii, n. 61. 62. 63. 65. S. S. L. n. 64. 66.
Injurias dictas ab alio propalans, num actione Injuriarum conveniri queat, p. 2. q 96. n. 67. 68. 69. 70. S. S. L. n. 71. 72.
Injuriarum actio non competit, niſi adſit dolus & animus injuriandi, p. 2. q. 97. n. 1.
actione Injuriarum reus conventus in curia Elect. Sax. à palinodia ſe liberare poteſt, ſi ſponte profiteatur, ſe de actore non niſi bonum atque honeſtum ſcire ac loqui poſſe, p. 2. q. 97. num. 12. 13. idemque obtinet in aliis judiciis inferioribus, ibid. n. 14. 15. certa ponuntur limitationes, n. 16. 17. 18 S. S. L. n. 19. 20. 21.
Injuriarum actio ad palinodiam an ſit criminalis, an ve-

Digitized by Google

an vero civilis, p. 2. q. 94. n. 50. uſque ad n. 63. R. S. L. n. 64.
adverſus Injuriantem quomodo per modum inquiſitionis ſit procedendum, p. 2. q. 96. n. 2. 3. 4. 5. 8. 9. S. S. L. n. 6. 7. 10.
Injuriantes omnes indifferenter ad palinodiam conveniri poſſunt, p. 2. q. 96. n. 11.
à palinodia nobilitas non excuſat, ibid. n. 12. 13. 14. O. S. L. n. 15.
Injuriantem quando ebrietas excuſet, ib. n. 22. S. S. L. n. 23.
Injuriantem veritas convitii non excuſat, p. 2. quæſt. 96. num. 73. 74. R. S. L. n. 75. niſi reipubl. expediat convitium manifeſtari, n. 76. 77. 78. 79. R. S. L. n. 80.
an locus & tempus Injuriæ illatæ in libello exprimi debeat, p. 2. quæſt. 95. num. 35. R. S. L. n. 35. num & dies Injuriæ illata, n. 36. 37. R. S. L. n. 38. 39.
cauſa principali nondum finita, actio Injuriarum ex ea dependens ventilari non debet, p. 2. quæſt. 95. num. 40. 41. 42. 44. SS. L. n. 43. quando & quibus caſibus hoc fallat, n. 45. 46. R. S. L. n. 47.
Injuriarum actionem quatenus inquiſitio impediat, p. 2. q. 95. n. 48. R. S. L. n. 49.
in Injuriarum cauſis quatenus procurator admittatur, p. 2. q. 95. n. 50. 51. 52. 53. quid juris in foro Saxon. n. 54. 55. 56. 57. 58. S. S. L. n. 59.
reus de fuga ſuſpectus num ſatisdare debeat in cauſa Injuriarum, in foro Sax. p. 2. q. 95. n. 60. 61. 62. S. S. L. n. 63. cautio juratoria quando admittatur, n. 64. R. S. L. n. 65.
in Injuriarum actione juramenti delatio locum non habet, p. 2. q. 95. n. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 73. S. S. L. n. 72.
reo Injuriarum civiliter aut criminaliter convento juramentum purgationis à judice deferri poteſt, p. 2. q. 95. n. 74. 75.
in actione Injuriarum quomodo adverſus reum abſentem & contumacem ſit procedendum, p. 2. q. 95. n. 76. 77. 78. 80. 81. 83. O. S. L. n. 79. 82.
an & quando Magiſtratus Injuriam ratione officii ſibi illatam, ordine juris omiſſo, vindicare poſſit, p. 2. quæſt. 95. num. 84. 85. 86. 87. 88. S. S. L. n. 89.
Injuriattus, nolens vindicare Injuriam ſibi illatam, haud periclitatur fama, p. 2. q. 95. n. 90. 91. 92. 93. 95. 90. S. S. L. n. 94. 95. 96.
actionem Injuriarum tollit retorſio legitima, p. 2. q. 97. n. 31. 32. 33. 34. rejicitur ſententia Henrici Rebelkaens, n. 35. 36. S. S. L. n. 37. 38.
Injuriarum actio remiſſione extinguitur, p. 2. q. 97. n. 49. S. S. L. n. 52.
actioni Injuriarum quanto temporis ſpatio præſcribatur, p. 2. q. 97. n. 55. in foro Sax. n. 56. 57. 58. p. 3. q. 141. n. 58. 59.
in actione Injuriarum annus non intelligitur Sax. p. 2. q. 97. n. 59.
annus hic eſt utilis, & non niſi à tempore ſcientiæ currere incipit, ib. n. 60. 61.
quid juris, ſi actor, reo ab inſtantia abſoluto, denuo non agat intra ſpacium annale, p. 2. q. 97. n. 62. 63. 64. 65.
actio Injuriarum per ſolam litis conteſtationem perpetuatur, p. 2. q. 97. n. 65. S. S. L. n. 66.
actio Injuriarum ceſſat, quando Injuriatus agit ex lege Diffamari, p. 2. q. 97. n. 67. 68. 69. coram quo judice actio principalis hoc caſu inſtituenda ib. n. 70. O. S. L. n. 71.

INJURIARUM ÆSTIMATIO.

Injuriato liberum eſt, an ad recantationem agere, an vero Injuriam ſibi illatam æſtimare, & æſtimationem petere velit, p. 2. q. 95. n. 1.
an Injuriatus in foro Saxon. ad æſtimationem Injuriarum agere queat, p. 2. q. 95. n. 2. 3. 4. S. S. L. n. 5.
Injuriatus in libello certam quantitatem exprimere debet, ſalva tamen taxatione judicis, ib. n. 6. 7.
Injuriato in foro Sax. liberum eſt vel abſque juramento Injurias ſibi illatas certa pecuniæ ſumma æſtimare eamque petere, vel ad jurandum ſeſe offerre, p. 2. q. 95. n. 8. 9. S. S. L. n. 10. 11.
num in æſtimatione Injuriarum, juramento actoris commiſſâ, moderatio judicis præcedere debeat, p. 2. quæſt. 95. num. 12. 13. 14. 15. 19. S. S. L. n. 16. 17.
Injuriantem judex non modo in ſummam taxatam & juratam condemnare, ſed & reus eandem præciſe ſolvere debet in tantum, ut ſi ſolvendo non ſit, in corpore puniri poſſit, p. 2. quæſt. 95. n. 18.
in Injuriarum æſtimatione an juramentum minorationis locum habeat, p. 2. q. 95. n. 21. 22. S. S. L. n. 23.
licet actor Injuriam ſibi illatam æſtimet, nihilominus judex Injurias vindicare poteſt, ib. n. 24. ad fuſtigationem autem hoc caſu neutiquam pervenire poteſt, ib. n. 25.
an actor ad æſtimationem Injuriarum ac inſimul ad pœnam civilem agere poſſit, p. 2. q. 95. n. 26. 27. 30. R. S. L. n. 28. 29.
quod juris in recantatione, idem in æſtimatione Injuriarum obtinet, p. 2. q. 95. n. 26.
vulgo actionem, qua Injuriam pecunia æſtimant, eine bürgliche Injurien-Klage, illam vero, qua ad Palinodiam & pœnam Conſtitutionis Electoralis tendit, eine peinliche Injurien-Klage, appellitare ſolent, ib. n. 30.
an actor palinodiam cum æſtimatione Injuriarum in libello cumulare queat, p. 2. q. 95. n. 31. S. S. L. n. 32. Obſervantia in Camera Imp. n. 33. O. S. L. n. 34.

INJURIARUM POENA.

ob Injurias verbales duplex pœna imponitur, p. 1. q. 34. n. 23.
Injuriarum verbalium pœnæ, p. 2. q. 94. n. 4. 5.
Injuriæ verbales quomodo puniantur in foro Sax. p. 2. q. 94. n. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12.
Injuriarum revocatio intereſſe partis offenſæ concernit, p. 2. q. 94. n. 13. 14. 15. 17.
Injuriarum revocatio ſive palinodia quomodo præſtetur, p. 2. q. 94. n. 18. 19. 20.
quomodo procedendum ſit adverſus reum contumacem, recantationem præſtare nolentem, ſi præſens ſit, p. 2. q. 94. n. 21. 24. 25. S. S. L. n. 22. 23. 26. quid ſi reus fugitivus & abſens, n. 27. 28. 30. S. S. L. n. 29. 31.
Injurianti quænam pœna ſit imponenda, p. 2. q. 94. n. 32. 33. 35. 36. 38. 42. 44. S. S. L. n. 37. 39. 40. 41. 43. 45.
ob Injuriarum atrocitatem an judici liceat mortis pœnam irrogare reo, p. 2. q. 94. n. 46. 47. 48. O. S. L. n. 49.
Iniuriæ reales qua pœna vindicentur, p. 2. q. 99. n. 7.
Injuriæ reales in foro Sax. quomodo puniantur, p. 2. q. 99. n. 8. 9. 10. 11. diſpoſitio juris Sax. hoc caſu eſt abrogata, n. 12. 13.
Injuriæ leviores qua pœna coerceantur, p. 2. q. 99. n. 15. 16. 17. 18.
Injuriam, quam ratione officii publ. patitur Magiſtratus, propria autoritate punire recte poteſt, p. 3. q. 104. n. 67.
famoſi libelli pœna ceſſat in Injuria ſcripta, p. 2. q. 98. n. 50. 54.
Injuriarum condemnatus an & quando in terris Elect. Saxon. fiat infamis, p. 2. q. 94. n. 68. 69. 70. 71.

73. 74. 75. 77. 78. 79. 80. 82. 83. 84. 85. 87. 88. 89. 90. S. S. L. n. 72. 76. 81. 86. 91.

INNOCENTIA.

an pater filii, frater fratris, aliæque conjunctæ perſonæ rei, conſanguinei ſui Innocentiam deducere valeant, p. 3. quæſt. 115. num. 6. 7. 8. 9. 10. S. S. L. n. 11. 12.

an inquiſitus Innocentiam ſuam probare volens admittendus ſit, antequam ad articulos inquiſitionales reſponderit, p. 3. q. 115. n. 23. 24. 25. 26. 27. S. S. L. n. 28. 29.

num reus delictum jam confeſſus ad probationem Innocentiæ ſit admittendus, ib. n. 30. 31. 32. 33. S. S. L. n. 34.

num inquiſitus ad deductionem Innocentiæ ſemel admiſſus, ſi nihil probaverit, ſecunda ac tertia vice denuo audiri debeat, p. 3. q. 115. n. 35. 36. 37. S. S. L. n. 38.

pro Innocentia obtinenda quidnam reus probare debeat, p. 3. q. 115. n. 39. 40. in genere quænam argumenta ad probandam Innocentiam ſint ſufficientia, n. 41. in ſpecie ex quibus cauſis cujusque criminis pœna ſit remittenda, demonſtratur remiſſive, ib. n. 42. usque ad n. 66.

in Innocentiæ deductione quomodo rite ſit procedendum p. 3. quæſt. 115. n. 67. 68. modus procedendi in foro Sax. n. 69. 70. 71.

in Innocentiæ probatione ſummarie procedendum eſt, ib. n. 72. 73.

Innocentia conjecturis & præſumptionibus quandoque probatur, p. 3. q. 115. n. 78.

in Innocentiæ probatione teſtibus ſolummodo juratis creditur, ib. n. 79. 80. 81. 82.

pro Innocentia probanda ſufficiunt etiam probationes imperfectæ & fictæ, p. 1. q. 33. n. 47.

teſtes ſuper inquiſitionales articulos examinati, & ad probationem Innocentiæ producti, denuo jurare debent, p. 3. q. 115. n. 83. S. S. L. n. 84.

ad Innocentiam probandam quodnam temporis ſpatium concedendum ſit inquiſito, ib. n. 85. 86. 87.

ad Innocentiam inquiſiti deducendam num Advocatus intervenire queat, p. 3. q. 115. n. 88. 89. 90. 91. S. S. L. n. 92. non omnes Advocati indifferenter ſunt admittendi, ib. n. 93.

INQUIRERE.

Inquirere judex deficiente accuſatore tenetur, p. 3. q. 107. n. 2. 3. 4. & negligens Inquirere ipſemet ſe crimine non levi obſtringit, n. 5.

Inquirere Magiſtratus inferiores abſque conſilio Scabinorum haud debent, p. 3. q. 107. n. 21. SS. L. n. 33.

Inquirens judex de crimine adulterii, fungitur partibus accuſatoris, p. 2. quæſt. 59. n. 34. p. 3. q. 141. n. 22.

Inquirit Magiſtratus ex officio noſtris in terris. p. 3. q. 140. n. 7. p. 1. q. 34. n. 77.

Inquirere accurate in delicta judici incumbit, p. 3. q. 105. n. 56.

Inquirenti Magiſtratui ex hereditate occiſi expenſæ litis debent reſtitui, p. 1. q. 34. n. 90. S. S. L. n. 91. 92.

INQUISITIO.

Inquiſitio de jure quoque Civili licita eſt, p. 3. q. 103. n. 29. 30. 31. 32. 33. 41.

Inquiſitio omni jure probata eſt, ib. n. 42. 43.

Inquiſitio uſitatiſſima in Imperio Romano & foro Sax. p. 3. q. 103. n. 44. 45. 46. 47. 48. 49.

Inquiſitio, deficiente accuſatore, à judice ratione officii eſt formanda, ib. n. 52. S. S. L. n. 54. 55.

Inquiſitionis definitio, p. 3. q. 107. n. 5.

Inquiſitionis diviſiones variæ traduntur, p. 3. q. 107. n. 6. 7. 8.

Inquiſitio dividitur in generalem & ſpecialem, p. 3. q. 107. n. 9. 12.

Inquiſitio generalis quænam, ib. n. 10.

Inquiſitio generalis & ſpecialis quomodo differant, p. 3. q. 107. n. 14.

Inquiſitio generalis ſuper quovis delicto formari poteſt, p. 3. q. 107. n. 15.

Inquiſitio in quibus delictis locum habeat, p. 3. q. 107. n. 16. 18. 19. 22. 23.

Inquiſitio generalis in perveſtigatione perſonæ delinquentis quoque conſiſtit, p. 3. q. 108. n. 42.

Inquiſitio generalis obſcura & incerta minime valet, p. 3. q. 113. n. 27.

Inquiſitio generalis abſque reſpectu perſonarum ſuſcipi debet, p. 3. q. 108. n. 63.

Inquiſitio loco accuſationis ſuccedit, p. 2. q. 59. n. 30. p. 3. q. 141. n. 21.

Inquiſitio ſemel cœpta excludit accuſationem, p. 3. q. 107. n. 53. 56.

Inquiſitio ex conſuetudine generali pro remedio ordinario habetur, p. 1. quæſt. 34. n. 78. p. 3. q. 107. n. 54.

Inquiſitio jam cœpta annon impediat ordinarium proceſſum, p. 3. quæſt. 107. num. 55. 56. S. S. L. n. 57.

Inquiſitio non niſi à judice competente formari debet, p. 3. q. 109. n. 1. 2.

Inquiſitio à quonam Magiſtratu poſſit formari, p. 3. q. 109. n. 3. 17. 18. 19.

Inquiſitio quomodo rite formari debeat, p. 3. q. 107. n. 66. 67. 68.

Inquiſitio ſpecialis quænam ſit, p. 3. q. 107. n. 11. 13.

Inquiſitio ſpecialis abſque indiciis legitimis contra certam aliquam perſonam neutiquam eſt ſuſcipienda, p. 3. q. 108. n. 43. 44. 45. 46.

Inquiſitio ſpecialis in foro Saxon. tantum in delictis majoribus locum ſibi vendicat, p. 3. q. 109. n. 18. & ſcandaloſis, p. 3. q. 107. n. 24. 25. 26.

Inquiſitio an abſque diffamatione ſuſcipienda ſit, p. 3. q. 108. n. 52. 53.

Inquiſitionis abuſus, p. 3. q. 107. n. 20.

Inquiſitionis generalis effectus eſt, ut de crimine & autore criminis conſtet, p. 3. q. 108. n. 2. 3. 59.

ad Inquirendi effectum quomodo debeat conſtare de corpore delicti, ib. n. 10. 11. 12. 13. 14.

Inquiſitionis ſummariæ acta num judex accuſatori petenti edere teneatur, p. 3. quæſt. 108. n. 66. 67.

Inquiſitionis finis ultimus, p. 3. q. 107. n. 24.

Inquiſitionis ſpecialis requiſita, p. 3. q. 107. n. 23.

Inquiſitionis legitime formandæ requiſitum eſt apparentia delicti, p. 3. q. 108. n. 1.

Inquiſitionis legitimæ requiſitum eſt captura, p. 3. q. 111. n. 1.

Inquiſitionis requiſita legitima referuntur, p. 3. q. 107. n. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78.

per Inquiſitionis viam adverſus reum incarceratum regulariter proceditur, p. 3. q. 107. n. 65.

Inquiſitioni quando in delictis levioribus locus ſit, p. 3. q. 107. n. 34. 35.

Inquiſitioni atque accuſationi ſpatio 20. annorum præſcribitur, p. 3. q. 141. n. 18. 19. 20. 21. 22. S. S. L. n. 23.

ad Inquiſitionem ſpecialem quænam indicia ſint legitima & ſufficientia, p. 3. q. 108. n. 47. 48. 49. 50. 60. 61. 64.

ad Inquiſitionem diffamatio ſufficiens eſt indicium, p. 3. q. 108. n. 51.

ad Inquiſitionem denunciatio facit indicium, non tamen fundat proceſſum ordinarium, p. 3. q. 108. n. 54. S. S. L. n. 55.

Inquiſitionem adverſus actorem fundat exceptio de crimine p. 3. q. 108. n. 56.

ad In-

ad Inquiſitionem generalem abſque omni præſumptione non eſt procedendum, p. 3. q. 108. n. 62.

propter Inquiſitionem injuſtam judex conveniri nequit, quando ex conſilio peritorum proteſtit, p. 3. q. 127. n. 31. R. S. L. n. 32.

ad Inquiſitionem & coërcitionem criminis an judex loci, in quo delinquens deprehenditur, ſit obſtrictus, p. 3. q. 110. n. 72. 73. 74. 75. S. S. L. n. 76.

per Inquiſitionem contra abſentem non proceditur, niſi in levioribus delictis, p. 3. q. 107. n. 62. 63. 64.

per Inquiſitionem adverſus fugitivum procedendum, & quomodo, p. 3. q. 146. n. 4. 5. 6.

abſque Inquiſitione generali quandoque ad ſpecialem Inquiſitionem deveniri poteſt, p. 3. q. 108. n. 68.

de Inquiſitione formanda reſcriptum Electorale verbotenus refertur, p. 3. q. 107. n. 69. 70.

ex Inquiſitione generali certioratur judex de corpore delicti, p. 3. q. 108. n 4. 5. 6. 7. de corpore delicti diverſimode conſtare dicitur, n. 8. 9.

ex Inquiſitione præmiſſa conſtare poteſt de vulneris lethalitate, p. 1. q. 26. n. 14.

in Inquiſitione generali creditur etiam teſtibus non juratis, p. 3. q. 108. n. 65.

INQUISITI EXAMEN.

examen & interrogatio judicis de crimine commiſſo qualis eſſe debeat, p. 3. q. 113. n. 15. ubi judex quatuor potiſſimum attendere debet, (1) ut interrogatio ſit articulata, n. 16. de jure vero Sax. Inquiſitio haud parum quoad hoc differt à Proceſſu Ordinario, n. 18. (2) pertinens, n. 23. quæ duplici reſpectu ſic dici poteſt, d. n. 23. 27. (3) clara, n. 32. 33. S. S. L. n. 34. 35. (4) Inquiſito proponatur, n. 39. 40. 41.

Inquiſitus quare articulatim ſit examinandus, p. 3. qu. 113. n. 20. 21. 22.

Inquiſiti examen pertinens eſſe debet, p. 3. q. 113. n. 23.

judices non incipiant à ſpeciali Inquiſitione, ſed generalis Inquiſitio hanc præcedat, ib. n. 24.

Inquiſitus quando ſuper alio facto interrogari poſſit, p. 3. q. 113. n. 25. 26.

examen hoc num debeat continere omnes delicti qualitates, ib. n. 27. 31.

in articulis Inquiſitionalibus factum certum eſt exprimendum, p. 3. q. 113. n. 28.

in articulis Inquiſitionalibus debet etiam exprimi locus ac tempus delicti commiſſi, p. 3. q. 113. n. 29.

Inquiſitus interrogari non debet, an vulneratus ex vulnere deceſſerit, ib. n. 30.

Inquiſitionales articuli debent eſſe clari, aperti & rotundi, p. 3. q. 113. n. 32. 33. ſingulo articulo non niſi unicum interrogatorium eſt inſerendum, n. 33 S. S. L. n. 34. 35. quatenus judici liceat interrogatoria repetere, n. 36.

an judex ad eruendam veritatem ab Inquiſito ſimulationibus uti queat, p. 3. q. 113. n. 37. 38.

examen Inquiſiti debet fieri coram judice & ſcabinis, & quare, ib. n. 39. 40. 41.

Inquiſiti reſponſio jurata eſſe non debet, ib. n. 42.

num judex finito examine novas poſitiones formare queat, p. 3. q. 113. n. 43. 44.

reus delictum etiam confeſſus ſuper articulis Inquiſitionalibus interrogari debet, p. 3. q. 113. n. 45. 46.

num judex reum examinans minas addere poſſit de torquendo eo, ſi verum fateri nolit, p. 3. queſt. 113. n. 47. 48. 49.

an liceat judici examinatori promiſſione impunitatis ab Inquiſito veritatem elicere, p. 3. q. 113. n. 50. 51.

Actuarius judicii quid in Inquiſiti reſponſionis conſignatione obſervare debeat, p. 3. q. 113. n. 52. 53.

Inquiſiti reſponſio qualis eſſe debeat, ib. n. 54.

Inquiſitus categorice reſpondere debet, p. 3. q. 113. n. 55.

an Inquiſitus, ſi categorice vel prorſus reſpondere nolit, torturæ ſubjiciendus, p. 3. q. 113. n. 56. 57. O. S. L. n. 58.

Inquiſitus reus reſpondere nolens, quando pro confeſſo haberi debeat, ib. n. 59. R. S. L. n. 60.

Inquiſitus ipſemet reſpondere tenetur, nec ejusdem procurator admittitur, p. 3. q. 113. n. 61. 62. S. S. L. n. 63.

Inquiſiti reſponſio in ſcriptis, non admittitur, p. 3. q. 113. n. 64. R. S. L. n. 65.

an & quare examen Inquiſiti ſit requiſitum ſubſtantiale Inquiſitionis legitimæ, p. 3. queſt. 113. num. 6. 11. 12. 13. 14.

Inquiſitus quandoque cum ſocio criminis confrontatur, p. 3. q. 114. n. 77. & ſeq.

Inquiſito, innocentiam deducere volenti, copia actorum Inquiſitionalium haudquaquam eſt danda, p. 3. qu. 115. n. 99. 100. 102. 103. facultas tamen ipſi concedenda eſt inſpiciendi acta inquiſitionalia, ib. n. 101. O. S. L. n. 104.

INQUISITORIUS PROCESSUS.

Inquiſitorius proceſſus quinam dicatur, p. 3. q. 107. n. 1. p. 3. q. 103. n. 18. 19. 20. 22.

Inquiſitorius proceſſus num jure defendi queat, ibid. d. n. 22.

Inquiſitorius proceſſus abſque multis circuitionibus & ambagibus expediri debet, p. 3. q 114. n. 10.

Inquiſitorius proceſſus cur dicatur extraordinarius, p. 3. q. 103. n. 21.

Inquiſitorius proceſſus eſt remedium ordinarium, ibid. num. 51.

Inquiſitorius proceſſus in foro hodie maximopere probatur, p. 3. q. 139. n. 19.

Inquiſitorius proceſſus quando dicatur ſummarius, p. 3. q. 103. n. 50.

Inquiſitorius proceſſus in jure Canonico eſt fundatus, p. 3. q. 103. n. 23.

Inquiſitorius proceſſus quibus impugnatur, argumenta referuntur, p. 3. q. 103. n. 24. 26. 27. 28. reſpondetur ad illa, n. 36. 37. 38. 39. 40.

in Inquiſitorio Proceſſu loco appellationis admittitur Inquiſiti defenſio, p. 3. q. 139. num. 37. 38. 39. O. S. L. n. 40. 41.

in Inquiſitionis proceſſu celeriter procedendum eſt, p. 3. q. 115. n. 68.

in Inquiſitorio proceſſu crimen, quod inquiſitus diffitetur, cum omnibus qualitatibus ac circumſtantiis, certis atque diſtinctis articulis includendum, ac deſuper teſtes interrogandi ſunt, p. 3. q. 114. n. 8.

in Inquiſitorio proceſſu circa probationem delicti quatuor potiſſimum attendenda, (1) formatio articulorum probatoriorum, (2) qualitas teſtium, (3) eorundem depoſitio ſive atteſtatio, & (4) depoſitionis annotatio, p. 3. q. 114. n. 7.

quando ſufficiant articuli Inquiſitionales, ut opus non ſit formatione articulorum probatorialium, ib. n. 9. 10. 11. 12.

an in Inquiſitorio proceſſu facta probatione, novos articulos formare, novosque teſtes producere liceat, p. 3. q. 114. n. 13. 14. 15. 16. 17.

an in Inquiſitorio proceſſu, inquiſiti interrogatoria ad articulos probatoriales ſint admittenda, ib. n. 18. 19. 21. 22. 24. 25. interrogatoria hæc vel generalia ſunt, vel ſpecialia, n. 19. 20.

in proceſſu Inquiſitorio atteſtata teſtium diſputari non debent, p. 3. q. 114. n. 23.

in Inquiſitorium proceſſum commutatur ordinarius proceſſus, quando reus torturæ ſubjici debet, p. 3. q. 107. n. 58. 59. 60. S. S. L. n. 61.

Digitized by Google

Inquiſitorium proceſſum Proceſſus] Ordinarius in cauſis criminalibus excludit, p. 3. q. 107. n. 36. usque ad 43. S. S. L. n. 44.

Inquiſitorie procedendum eſt, quando accuſator deſiſtit ab accuſatione, p. 3. q. 107. n. 45. 46. 47. 48. S. S. L. n. 49. 50. 51. modo lis nondum fuerit conteſtata, n. 52. R. S. L. n. 53.

Inquiſitorie procedere judex, accuſatore non exiſtente, adverſus reum poteſt, p. 3. q. 148. n. 5.

Inquiſitorie hodie in loco deprehenſionis communiter proceditur, adverſus delinquentem, p. 3. q. 110. n. 71.

INSANUS.

Inſanus ac mente captus delinquens à pœna excuſatur, p. 3. q. 145. n. 2.

INSPECTIO CADAVERIS.

Inſpectio eſt actus judicialis, p. 1. q. 26. n. 31.

Inſpectio cadaveris occiſi qualis eſſe debeat, & quænam ſint ejus requiſita, ib. n. 30. 31. 32. 33. 43. 46.

Inſpectionis requiſita omitti nequeunt, ib. n. 50. 51. S. S. L. n. 53. 54.

Inſpectio cadaveris occiſi neceſſario præcedere debet, & ſi non fuerit rite peracta, & cadaver fuerit ſepultum, judex illud effodi facere debet, quo à Chirurgis inſpici queat, p. 1. q. 26. n. 23.

Inſpicere judex, ejusque Aſſeſſores una cum Actuario & Chirurgo uno ſeu pluribus, ſi haberi queant, juratis, cadaver occiſi diligenter, & omnium vulnerum, ictuum, & quæcunque ſymptomata acceſſerint, quid viderint animadverterint, conſignationem accuratam inſtituere debet, p. 1. q. 26. n. 29. S. S. L. n. 32.

INSTRUMENTUM.

Inſtrumento in incendio perdito an juramentum creditoris vel debitoris ſit admittendum. p. 1. qu. 39. num. 71. R. S. L. num. 72.

INSULTATUS.

Inſultatus periculum, quo poteſt modo, ne mors ſtatim inferatur, avertere tenetur, p. 1. q. 30. n. 3.

ab aliquo Inſultatus aggreſſorem fugientem occidens quomodo ſit puniendus, p. 1. q. 30. n. 43. usque ad n. 49. R. S. L. n. 51. 52.

num Inſultatus ab aliquo aggreſſorem fugere teneatur, p. 1. q. 30. n. 53. usque ad n. 57. adducitur exemplum Salvatoris noſtri Jeſu Chriſti, n. 58. quid de nobilibus & militibus in hac quæſtione habendum, n. 59. 60. 61.

Inſultatus non fugiens, licet fuga ſibi conſulere poſſit, pœnam tamen homicidii ordinariam non incurrit, n. 64. R. S. L. n. 67.

Inſultatus ſi durante conflictu aggreſſorem occidat, an pœna aliqua afficiendus, p. 1. qu. 31. n. 22. 23. 24. 25. R. S. L. n. 26.

quid ſi Inſultatus poſt breve temporis ſpatium effluxum aggreſſorem occidat, ibid. num. 27. 28. S. S. L. n. 33.

quid ſi longo temporis ſpatio effluxo Inſultatus aggreſſorem occidat, ib. n. 34. 35. S. S. L. n. 39. & ſeqq.

quæ ſit pœna occidentis aggreſſorem poſt rixam ſedatam, ib. n. 45. 46. 47. S. S. L. n. 48. 49.

Inſultato in vita periculo conſtituto, ſi id alio modo avertere nequeat, aggreſſorem necare permiſſum eſt, p. 1. q. 30. n. 1. & 55.

INTERCESSIO.

Interceſſio fœminæ ſolutæ condemnatum in matrimonium petentis an ſit cauſa mitigationis pœnæ, p. 3. qu. 149. n. 49. 51. 52. 53. 54. S. S. L. n. 55. 56.

Interceſſio puellæ in crimine adulterii facilius liberat reum à pœna ordinaria, quam in aliis delictis, p. 3. q. 149. n. 57. 58 quod & obtinet in fœminis, quæ viri in matrimonium petunt, n. 59. S. S. L. n. 60. 61.

INTERFICERE.

Interfectus ab invaſo, ſe defendente, videtur occiſus à ſeipſo, p. 1, q. 28. n. 9.

reo de crimine confeſſo in carcere ſemetipſum Interficiente, num in cadaver ipſius ſæviendum, p. 1. q. 2. n. 36. S. S. L. n. 39. 40.

INTERROGATIO.

Interrogatio judicis de crimine commiſſo qualis eſſe debeat, p. 3. q. 113. n. 15. (1) ſit articulata, n. 16. (2) pertinens, n. 13. qua duplici reſpectu ſit dici poteſt, n. 23. 27. (3) clara, num. 32. 33. S. S. L. num. 34. 35. (4) inquiſito proponatur, n. 39. 40. 41.

Interrogatio rei ſit brevis & compendioſa, p. 3. q. 124. n. 34. & ſeqq.

Interrogatio debet fieri in tortura, p. 3. q. 121. n. 18.

Interrogatio in actu torturæ pertinens eſſe debet, p. 3. q. 124. n. 51.

INTERROGATORIA.

Interrogatoria plura uni articulo non ſunt inferenda, p. 3. q. 124. n. 32. & ſeq.

Interrogatoria inquiſiti in proceſſu inquiſitorio non admittuntur, p. 3. q. 114. n. 18. 21. 22. fallit, n. 24. & ſeqq.

Interrogatoria vel ſunt generalia, vel ſpecialia, ib. n. 19. & ſeqq.

INVASUS.

Invaſus præſumitur vir bonus & probus, p. 1. quæſt. 33. n. 54.

Invaſus primum ictum expectare non tenetur, p. 1. q. 29. n. 57.

INVENTOR.

Inventor rei alienæ quando furtum committat, p. 2. q. 86. n. 1. 2. 3. 6.

Inventor rem inventam facere debet proclamari, p. 2. q. 86. n. 5.

Inventor rei alienæ de jure Sax. quidnam facere debeat, ib. n. 7. O. S. L. n. 8.

Inventor rei alienæ in foro Sax. non punitur ordinaria furti pœna, & quare, ib. n. 9. 10.

Inventoris occultantis rem alienam pœna, ib. num. 11. 12. 16. 19. S. S. L. n. 13. 14. 15. 17. 18. 20.

Inventor theſauri in fundo alieno, quantitatem ejus jurato indicare tenetur, p. 2. q. 86. n. 24. quin & torturæ ſubjici poteſt, ut veram indicet quantitatem theſauri reperti, n. 25.

Inventum in loco alieno theſaurum occultans quomodo puniatur, p. 2. q. 86. n. 21. 22. R. S. L. n. 23.

IRA.

Ira juſta ſicut neceſſaria eſt in homine ad pravitatis correctionem, ita quoque in Deo, p. 3. q. 101. n. 8.

Ira eſt duplex, p. 1. q. 6. n. 16.

Ira an ſit cauſa mitigationis pœnæ, p. 3. qu. 147. n. 41. 42. 43.

Ira quatenus à pœna ordinaria excuſet, p. 1. q. 45. n. 62. 63. 64. p. 1. q. 18. n. 5. p. 1. q. 38. n. 58. 62. 63.

Ira delinquentem à pœna ordinaria regulariter non excuſat, p. 3. q. 147. n. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 54. 55. S. S. L. n. 50. 51. 52. 53. niſi delinquens juſta ex cauſa fuerit ad Iram commotus, ibid. num. 56. 57. 58. 59. it. p. 1. qu. 18. n. 7. p. 1. q. 31. n. 3. vel niſi tam magna ſit Ira, ut delinquens in totum à mente fuerit alienatus, p. 3. q. 147. n. 60. quam Iram probare difficile eſt, n. 61.

ex Iracundiæ calore delictum perpetratum regulariter debet mitius puniri, p. 1. q. 6. n. 4. 13. quomodo intelligendum, n. 15.

Ira quænam veniam mereatur, p. 1. q. 6. n. 15. 16.

Ira commotus homo non eſt in plenitudine intellectus. p. 1. q. 6. n. 6.

Digitized by Google

Ira delinquentem jus divinum à pœna homicidii non eximit, p. 1. q. 6. n. 12.
Iram continere difficilius eſt, quam miracula facere, p. 1. q. 6. n. 5.

IRENARCHA.

Irenarchæ quinam ſint, p. 3. q. 104. n. 5.

JOHANNES.

Johannes XII. Pontifex tutus ex alterius Gynæceo domum ſe recipere non potuit, quin turpiter periret, qui turpiter vixerat, p. 2. q. 51. n. 52.

ITER.

Itinerum obſesſionis, der Vorwegelagerung, *quænam ſit pœna, p. 1. q. 40. n. 36. O. S. L. n. 37.*
qui juxta Itinera publica in ſylvis aut agris ſe occultant, eo animo, ut viatores occidant, licet nihil adhuc commiſſum, nec detrimentum fuerit illatum, in eos pœna gladii prodita eſt, p. 1. q. 35. num. 28. S. S. L. n. 28.

JUDÆUS.

Judæus an in blaſphemia ordinaria pœna puniatur, p. 1. q. 45. n. 52. 53. R. S. L. n. 55.
Judæi an in Reipubl. tolerandi, p. 2. q. 92. n. 11.
Judæi fures an à pedibus ſuſpendantur, p. 2. q. 88. num. 45. 46.
Judæo ſe baptizari facienti, an pœna ſit remittenda, p. 1. q. 49. n. 74.
Judæos Ferdinandus Hiſpaniarum Rex An. 1491. expulit, p. 2. q. 92. n. 10.

JUDEX.

Judex vir bonus & honeſtus appellatur, p. 3. q. 116. n. 7.
Judex ad quidnam ſit obligatus, p. 3. q. 133. n. 10.
Judex duos ſales adhibebit in decernenda tortura, nempe ſalem ſcientiæ, ne ſit inſipidus, & ſalem conſcientiæ, ne ſit diabolicus, p. 3. q. 119. n. 15. p. 3. q. 143. n. 1. p. 1. q. 24. n. 14.
Judex ex officio pro rei defenſione laborare & defectum partis ſupplere debet, p. 3. q. 141. n. 31.
Judex regulariter exceptiones à reo omiſſas ſupplere non debet, regula hæc fallit in defenſione inquiſiti, p. 2. qu. 59. n. 40.
Judex nemini ſuum impertit officium, niſi imploratus, p. 1. q. 34. n. 76.
Judex irrequiſitus quando officium ſuum impertire teneatur, p. 3. q. 103. n. 53.
Judex ea, quæ publicam cauſam attingunt, ex officio ſupplere debet, p. 2. q. 59. n. 40. p. 3. q. 141. n. 39.
Judex ſecundum leges & conſtitutiones debet judicare, p. 1. q. 24. n. 1.
Judex competens quisnam ſit in Comitiis Imperialibus, p. 3. q. 110. n. 81.
Judex in propria cauſa nemo eſſe poteſt, & quatenus hoc verum, p. 3. q. 104. n. 69. 70. 71.
Judex non practicus ad gubernandum inhabilis eſt, p. 3. q. 116. n. 1.
Judex reum legitima præſcriptione tutum condemnans decapitari debet, ſi ipſe eundem decapitari fecerit, p. 3. q. 141. n. 7.
Judex competens quando & quibus ex cauſis juriſdictionem ſuam exercere prohibeatur, p. 3. qu. 110. n. 77. (1) ratione privilegii cujusdam, (2) cauſæ, (3) loci ſpecialiter exempti, (4.) fori ab alio præventi, d. n. 77. 80.
Judex num ſuper delicto, adverſus ſeipſum commiſſo, cognoſcere queat, p. 3. q. 140. n. 64. 65. 66. 67. 68. 72. 73.
Judex alter requiſitus, ſententiam, latam ab uno Judice, exequi tenetur, p. 1. q. 36. n. 17.
Judex neque lege ſeverior, neque clementior eſſe debet, p. 1. q. 24. n. 12.
Judex jurato promittit, ſe facturum & judicaturum ſecundum id, quod ei viſum fuerit juſtius & melius, ib. n. 13.
Judex ſuperior relegationem in mulctam pecuniariam poteſt convertere, p. 3. q. 109. n. 44.
Judex in delicto nondum perfecte conſummato arbitrium usque ad mortem non niſi ex cauſa urgentisſima, & lege expreſſe probata, extendere ſolet, p. 1. qu. 17. n. 30.
Judex in mitiorem partem inclinare, & ſemper mitior pœna eligi debet, p. 1. q. 17. n. 31.
Judicis arbitrium in pœnis arbitrariis imponendis quale eſſe debeat, p. 3. q. 133. n. 4. 5. 6. 7. 9. 10. 11.
Judicis in arbitrio eſt facti quæſtio ac perſecutio pœna autoritati legis reſervatur, p. 1. q. 24. n. 2.
Judicis falſo judicantis pœna, p. 2. q. 93. n. 52. 55. 56. 57. 58. S. S. L. n. 53. 54.
Judicis decernentis incarcerationem injuſtam, pœna, p. 3. q. 111. n. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 76. S. S. L. n. 74. 75. 77.
Judici incumbit arbitrium ſuum regulare & gubernare ſecundum terminos & tramites juris ac æquitatis, p. 1. q. 17. n. 20.
Judici difficile eſt terminare aliquid, antequam termini quæſtionis intelligantur, p. 3. q. 106. n. 10.
Judici ſuperiori incumbit onus alimentandi infantem expoſitum, p. 3. q. 109. n. 45.
cuinam Judici, an ſuperiori vel inferiori, debeatur enſis evaginatus, p. 3. q. 109. n. 52. 53. 54.
Judici ne quidem in bonum finem ac juſta in cauſa, munera acceptare licet, p. 2. q. 93. n. 59. 60. ſicuti nec eſculenta aut poculenta, n. 61.
Judici pœnas fere quavis juſta ex cauſa pro arbitrio exaſperare & aggravare permiſſum eſt, p. 1. qu. 38. n. 70.
Judice coram ordinario unus & alter mediati conveniendi & puniendi ſunt, p. 1. q. 35. n. 19.
Judice coram incompetente inſtituta accuſatio ipſo jure nulla eſt, quando fallat, p. 3. q. 110. n. 3. 4.
ſub Judice ſuſpecto litigare admodum grave eſt, p. 3. qu. 104. n. 65. quatenus verum, n. 72. 73.
Judices in pagis & oppidis quales hodie reperiantur, p. 3. q. 116. n. 18. 19.
Judices in criminalibus cauſis quales eſſe debeant, p. 3. q. 116. n. 5. 6. 7. 9.
Judices in criminali proceſſu non debent moram trahere, ib. n. 29. 30. 31.
Judices plerique ſunt nimis gratioſi & licentioſiores, p. 3. q. 116. n. 13. 14. quandoque etiam avaritioſi, n. 15. 16.
Judices ſæpenumero uni quam alteri parti ſunt æquiores, p. 3. q. 112. n. 4.
Judices quatenus ſimulationibus uti posſint, p. 3. qu. 113. n. 37.
Judices in dubio conſulere debent peritos, p. 3. quæſt. 123. n. 67.
Judex quando & quomodo posſit interrogare reum de complicibus delicti, p. 3. q. 121. n. 23. & ſeq.
Judex reum generaliter interrogare debet de complicibus delicti, non expreſſa certa perſona, ib. n. 29.
Judicis arbitrium circa pœnas conſtituendas, p. 1. qu. 7. num. 33. 36. p. 1. qu. 14. num. 2. 3. 4. p. 1. qu. 24. n. 2. 4. 11. 12.
Judicis arbitrium quale eſſe debeat, in pœnis extraordinariis imponendis, p. 3. q. 33. n. 4. & ſeqq.
Judicis arbitrium ad mortem extendi poteſt, p. 2. q. 69. n. 27.
Judicis arbitrium juri & æquitati conforme eſſe debet, p. 3. qu. 120. n. 4. & ſeq.

Digitized by Google

JUDICARI.

Judicandus nemo eſt, niſi vel confeſſus vel convictus fuerit, p. 3. q. 113. n. 1. 2.

Judicata ſemel judex quatenus mutare queat, p. 2. q. 61. n. 66. 67.

JUDICIUM.

Judicia omnia hodie ſunt extraordinaria, p. 1. qu. 25. num. 1.

JUDICIUM BANNITORIUM.

de Judicio Bannitorio vide bannitorium judicium.

JUDICIUM CRIMINALE.

de Judicio criminali vide ſupra Criminalis cauſa, item Criminalis proceſſus.

JURAMENTUM.

Juramentum creditoris vel debitoris an ſit admittendum, inſtrumento in incendio perdito, p. 1. qu. 39. n. 71. R. S. L. n. 72.

Juramento probari debent, quæ in animo latent, p. 2. q. 56. n. 67.

abſque Juramento teſtes examinati nihil probant, p. 3. q. 115. n. 82.

teſtis productus in probatione, in reprobatione reproductus denuo Jurare obſtringitur, p. 3. q. 115. n. 83.

Juramenti relaxatio concedenda non eſt, quando nullum producit effectum, p. 3. q. 127. n. 54. & ſeqq.

JURAMENTUM MINORATIONIS.

Juramentum minorationis num in æſtimatione injuriarum locum habeat, p. 2. q. 95. n. 21.

Juramentum minorationis non habet locum, niſi in vi expulſiva & ablativa, p. 2. q. 99. n. 48.

à Juramento minorationis differt juramentum in litera, p. 2. q. 95. n. 20.

JURAMENTUM PURGATIONIS.

Juramentum purgationis ex præſumptionibus reo eſt deferendum, p. 3. q. 116. n. 58. 60.

Juramentum purgationis inductum eſt in odium maleficiorum, p. 3. q. 116. n. 59.

Juramento purgationis quando ſit locus, ibid. n. 61. 62. R. S. L. n. 63.

reus, cui Juramentum purgationis fuit injunctum, num ad innocentiæ probationem debeat admitti, p. 3. qu. 116. n. 64 usque ad n. 70. S. S. L. n. 71.

Juramentum purgatorium reo non eſt imponendum, quando præſumptio adverſus ipſum militat, p. 1. q. 1. n. 61.

Juramentum purgationis reo judex ex officio deferre ſolet, p. 2. q. 95. n. 74. 75.

Juramentum purgationis quomodo differat à juramento judiciali, p. 3. q. 116. n. 75. 76.

Juramentum purgationis detrectans reus in gravioribus delictis, torqueri debet, p. 3. q. 116. n. 81. 82. R. S. L. n. 83.

ad Juramentum purgationis de non promiſſo matrimonio, confeſſio ſolius ſtupri ſufficit, p. 2. q. 68. n. 94. 95. 96. S. S. L. n. 99.

reus, adverſus quem præſumptiones militant, tam ſuper ſtupro, quam ipſo matrimonio debet jurare, ib. n. 100. S. S. L. n. 101. modo ſtuprata perſona ſit bonæ famæ, n. 102.

per Juramentum à matrimonio liberatus reus, à pœna ſtupri confeſſi exemptus non eſt, p. 2. q. 68. n. 103.

priusquam ad Juramentum purgationis deſcendatur, præſumptione aliqua aſſertio firmanda eſt, p. 2. q. 97. n. 9.

Juramenti purgationis effectus quisnam, p. 3. q. 116. n. 77. 80. O. S. L. n. 78. 79.

Juramento purgationis alicui reo impoſito, exigi nequit juramentum calumniæ, p. 3. q. 116. n. 72.

in deferendo Juramento purgationis judex non facilis, ſed circumſpectus eſſe debet, p. 2. q. 97. n. 10.

Jurisjurandi formula per Principem & ejus genium, impia & execrabilis eſt, p. 1. q. 46. n. 40.

Juramenti relaxatio concedenda non eſt, quando nullum producit effectum, p. 3. q. 127. n. 54. S. S. L. n. 55.

JURISCONSULTUS.

Juriſconſultus ſolum unus, in criminalibus pœnam definire non debet, p. 3. q. 116. n. 21. 22.

Juriſconſulti officium in quo conſiſtat, p. 3. q. 101. n. 3.

Juriſconſulti quomodo judicare debeant in cauſis criminalibus, p. 3. q. 116. n. 37. & ſeqq.

Juriſconſultorum conſilium in levioribus delictis præciſe non requiritur, ib. n. 27. & ſeq.

JURISDICTIO.

Jurisdictio Eccleſiaſtica hodie ex tranſactione Paſſavienſi ad Principes & Status Imperii redacta eſt, p. 2. q. 62. n. 20. p. 1. q. 44. n. 18.

Jurisdictio Pontificis Eccleſiaſtica ex tranſactione Paſſavienſi apud Status Imperii Proteſtantes eſt ſuſpenſa, p. 2. q. 62. n. 19.

Jurisdictio Magiſtratuum hodierna non eſt judicanda ex jure Civili, p. 3. q. 109. n. 4. 5. 6. 7. 8. 9.

Jurisdictio omnis hodiernis Germaniæ moribus duplex eſt, criminalis & civilis, ſed variis nominibus indigitatur, p. 3. q. 109. n. 10. 11.

Jurisdictio hodie varie exercetur pro cujusque loci conſuetudine, p. 3. q. 109. n. 12. 13. 14.

Jurisdictionis duæ ſolummodo habentur ſpecies in foro Sax. Altæ & Baſſa, Ober- und Nieder-Gerichte, *p. 3. q. 109. n. 15. 16.*

ad Jurisdictionem altam & baſſam quænam crimina pertineant, p. 3. q. 109. n. 20. 21. 23. 24. hac in re ad conſuetudinem cujusque fori recurrendum eſt, ibid. n. 2.

quinam caſus ad altam & baſſam Jurisdictionem pertineant in ditionibus Elect. Sax. p. 3. q. 109. num. 25. usque ad n. 30. S. S. L. n. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37.

in caſu dubio, utrum ad altam & baſſam jurisdictionem quid ſpectet, conſuetudo uniuscujusque loci probe eſt attendenda, ib. n. 38.

ad Jurisdictionem altam omnia crimina capitalia pertinent, etiamſi mulcta pecuniaria ex cauſa quadam reo irrogetur, p. 3. q. 109. n. 39. 40. quo caſu mulcta pecuniaria debetur judici ſuperiori, n. 41.

ad Jurisdictionem altam vel baſſam quando coërcitio ſtupri vel fornicationis ſpectet, p. 3. q. 109. n. 46. 47. 49. R. S. L. n. 48. 50. 51.

an judex ſuperior in criminalibus delinquentem in territorio, ubi alius habet baſſam Jurisdictionem, eo irrequiſito prehendere & captivum ducere queat, p. 3. q. 109. n. 84. R. S. L. n. 85.

Jurisdictionem ſuam Judex exercere impeditur (1) ratione privilegii, p. 3. q. 110. n. 78. 79. 80. 81. 82 83 84. 85. 86. 87. (2) ratione cauſæ, n. 88. 89. 90. (3) ratione loci ſpecialiter exempti, n. 91. 92. 93. 94. 95. 96. R. S. L. n. 97. (4) ratione fori ab alio præventi, n. 98 99. niſi præventio fuerit fraudulenta, n. 100.

ad Jurisdictionem altam pertinet crimen, quod relegatione punitur, p. 3. q. 109. n. 55. 56. 57. 58. ſicuti & impoſitio venditionis ac migrationis ex pago, n. 59. R. S. L. n. 60.

ad Jurisdictionem baſſam an indifferenter omnes cauſæ civiles & pecuniariæ, ex negotio civili dependentes, pertineant, p. 3. q. 109. n. 86. an & actio de pauperie, n. 87. S. S. L. n. 88.

facta inveſtitura alicujus prædii cum Jurisdictione, non addita vocula Ober *vel* Nieder, *an omnimoda*

Juris-

Digitized by Google

juriſdictio competat inveſtito, p. 3. q. 109. n. 89. 91. 92. S. S. L. n. 93.
an dominus feudi vaſallum in exercitio juriſdictionis impedire, eoque irrequiſito ſubditos ipſius citare queat, p. 3. quaſt. 109. num. 94. 101. 102. 104. S. S. L. n. 103.
Juriſdictio in dubio privative conceſſa intelligitur, p. 3. q. 109. n. 95. 96. 97. reſpondetur ad contraria, n. 98. 99. 100.
Juriſdictionis de fructibus hodie ſunt mulctæ, p. 3. q. 109. n. 41. 43.

JURISDICTIONALIS.

Juriſdictionalia ſigna à quonam Magiſtratu ſint erigenda, p. 3. q. 109. n. 66. 67.
Juriſdictionalia ſigna Magiſtratus propriis ſumptibus erigere atque collapſa reficere tenentur, ib. n. 68. S. S. L. n. 69. it. p. 3. q. 138. n. 52. R. S. L. n. 53.

JUS CANONICUM.

inter Jus Canonicum & Divinum quoad permiſſionem matrimonii magna eſt diverſitas, p. 1. q. 13. n. 33.
Jus Canonicum ſeu Pontificium Divinum non eſt, nec omnia, quæ in Jure Canonico habentur, Juri Divino conveniunt, neque etiam Jus iſtud immediate autoritatem habet à Deo, ut Codex Biblicus, qui proprie & unice Jus Divinum appellatur, ibid. n. 36.

JUS GENTIUM.

quæ ex Jure Gentium competunt, ſine injuria à Principe tolli poſſunt, p. 2. q. 84. n. 4.
Jus Gentium licet Princeps in genere tollere nequeat, ex parte tamen eundem à Jure Gentium recedere poſſe expeditum eſt, p. 2. q. 84. n. 10.

JUS MUNICIPALE.

Jura Municipalia interpretationem declaratoriam & paſſivam, ut vocant, à jure Communi accipiunt, p. 1. q. 20. n. 27.
Juris Municipalis verba in dubio etiam ad ſignificationem minus propriam redigere licet, ſaltem, quo in concordia cum jure communi Jus Municipale conſervetur, & non multum ab eodem diſcrepet, p. 1. q. 20. n. 37.
Jure Municipali, quod correctum non eſt, id ſub diſpoſitione juris Communis relinquitur, p. 1. q. 39. n. 47. p. 2. q. 59. n. 26.
quod Jure Municipali non eſt expreſſum, id ſub juris Communis diſpoſitione relinquitur, p. 2. q. 56. n. 84.

JUS SAXONICUM.

Jus Saxonicum tanquam Statutarium ſtricte eſt accipiendum, quantum fieri poteſt, ne jus Commune lædatur aut corrigatur, p. 2. q. 53. n. 28.
Jus Saxonicum autoritatem non habet in foro Saxonico, ſi quatenus hoc uſu, conſuetudine & obſervantia eſt receptum, p. 1. q. 20. n. 38. p. 1. q. 27. n. 65. p. 1. q. 34. n. 6. p. 3. q. 138. n. 14. Jus Saxon. præſcriptionibus ſemper diem addit, hoc eſt, ſex ſeptimanas, p. 3. q. 141. n. 62. & ſeqq.
in caſibus Jure Saxonico non expreſſis ad jus Commune eſt recurrendum, p. 1. q. 42. n. 25.

JUS STATUTARIUM.

Jus Statutarium ex jure Communi debet explicari, p. 2. q. 65. n. 36.

JUSTITIA.

Juſtitia in præmiis & pœnis verſatur, p. 3. q. 101. n. 4. 5. 6. rejicitur arcanum Bodinianum. ib. n. 7.
Juſtitiæ diſtributivæ neglectio quid pariat, ib. n. 2.
Juſtitiam facere pietatis eſt opus, non ſævitiæ, ib. n. 7.

JUVENIS.

Juvenes in capro ſibi advehi curantium fœminarum pœna, p. 1. q. 50. n. 61.

K.

CUNRADUS KAUFFUNG.

Cunradi Kauffungs, plagiarii Ducum Sax. Erneſti & Alberti, in quem Anno 1455. à Friderico Placido Electore gladii pœna animadverſum fuit, exemplum notiſſimum, p. 2. q. 83. n. 90.

KIPPERI.

Kipperi ceu fœneratores puniendi ſunt, p. 2. q. 92. n. 39. 40. R. S. L. n. 41.

Kirchenbuſſe.

Kirchenbuſſe, pœnitentia Eccleſiaſtica, mitigat pœnam ſtupri, p. 2. q. 69. n. 55. O S. L. n. 56.

Kugel.

mina adverſus certam aliquam perſonam prolata, veluti (ihr eine Kugel zu ſchencken) pro diffidatione non habentur, p. 1. q. 37. n. 21. 68. 69.

L.

LAC.

Lac in mammis habens fœmina quatenus ſit gravata ad torturam, p. 3. q. 122. n. 22.

LÆTITIA.

Lætitia publica turbatur, dum facinoroſi publice non puniuntur, p. 3. q. 101. n. 7.

LAPIS.

Lapidis ictu qui aliquem occidit, quomodo puniendus, p. 1. q. 3. n. 46. & ſeqq.

LATRO.

Latro quinam proprie dicatur, p. 1. q. 7. n. 28. 29.
Latro potius eſt quam homicida, qui ex propoſito aliquem occidit, p. 1. q. 7. n. 5.
Latrones occidere impune unicuique licet, q. 1. q. 23. n. 2.
Latrones pœna rotæ affici jubet Conſtitutio Criminalis Carolina, p. 1. q. 19. n. 19.
Latrones quomodo in Germania & terris Saxonicis puniantur, p. 1. q. 22. n. 8. 9. R. S. L. n. 10. ratio exaſperationis ſupplicii in Latrocinio, n. 11. 13. rejicitur ſententia Nicolai Reuſneri libr. 1. deciſ. 16. n. 20. ibid. n. 14. 15. 16. 17.
Latrones trabæ illigati ad ſupplicii locum quandoque raptantur, p. 1. quaſt. 23. n. 6. 7. S. S. L. n. 9. 10. 11.
Latrones quandoque forcipibus candentibus aduruntur, p. 1. q. 23. n. 12. 13. 14. 16.
Latrones quoties ferro candenti ſint lacerandi, p. 1. q. 23. n. 18. 19. 20. 21. 23. S. S. L. n. 22. 23. 24. 25. 26. 27. quid ſi latro unius ſpolii cauſa plures homines occiderit, an propterea ferro candenti uſtulandus, ib. n. 28. S. S. L. n. 29. 30. 31. 32.
Latronum crura & brachia quandoque franguntur, & poſtea collum aut cervix rota contunditur, p. 1. q. 23. n. 63. S. S. L. n. 64. quandoque tabula, in qua facinora Latronis notata ſunt, rotæ affigitur, ib. n. 65. 66. 67. S. S. L. n. 68. 69. 70.
Latronum pœna, ſi de reiteratione Latrocinii liquido non conſtet, p. 1. quaſt. 23. num. 34. 35. S. S. L. n. 36. 37.
Latrones quoties ferro candenti lacerandi, ſi cum Latrocinio delicta æque gravia concurrant, p. 1. q. 23. n. 38. 40. S. S. L. n. 41. 42. 43. an pœnæ ignis addi queat uſtulatio ferri candentis, n. 44. S. S. L. n. 45. 46. quid ſi leviora crimina cum Latrocinio concurrant, n. 47. R. S. L. n. 49. 50. 51.
Latrones quoties ferro candenti uſtulandi, ſi Latrocinium ſæpius fuerit reiteratum, p. 1. quaſt. 23. n. 52. 53.
Augmentum hoc pœnæ in terrorem eſt introductum, quo alii reddantur meliores, ib. n. 54. O. S. reſponſis eorundem probata, n. 55. 56. 57. quandoque repetitio forcipum candentium arbitrio judicis committitur, ib. n. 58. 59. 60. S. S. L. n. 61. 62.

Digitized by Google

Latronum facta Princeps remittere nequit, p. 1. q. 23. n. 4.
pro Latronibus famoſis Advocatus non admittitur, ibid. n. 3.
Latronum pœna, p. 1. q. 7. n. 6.
Latronum & graſſatorum pœna tenetur is, qui eos apprehendere potuit, attamen noluit, p. 2. q. 90. n. 64. p. 1. q. 22. n. 32.

LATROCINIUM.

Latrocinium quidnam proprie ſit, p. 1. q. 7. n. 30.
Latrocinium quomodo definiatur, p. 1. q. 22. n. 18.
Latrocinii vocabulum quandoque generaliter ponitur, ib. n. 2. quomodo in ſpecie accipiatur, & à depradatione differat, ib. n. 3. 4. 5. 6.
Latrocinium multo gravius delictum eſt homicidio, p. 1. quæſt. 22. num. 7. quomodo ab eo differat, ibid. n. 38.
Latrocinium in re minima perpetratur, p. 1. q. 19. n. 41.
Latrocinium num quoque in ædibus privatis committatur, p. 1. q. 22. n. 19. 20. 21. 22. S. S. L. n. 23. 25.
Latrocinium committunt veſpillones, ægrotos necantes & ſpoliantes, p. 1. q. 22. n. 24. R. S. L. n. 25.
Latrocinium committit, qui ſecum cohabitantem, dormientem vel coambulantem, occidit & ſpoliat, p. 1. q. 22. n. 26. 28. R. S. L. n. 29.
Latrocinium eſt homicidium ob quodvis lucrum perpetratum, p. 1. q. 22. n. 51. 52. 55. 57.
in Latrocinii delicto multa ſpecialia reperiuntur, q. 1. quæſt. 23. n. 1. hactenus relata ſpecialia in crimine Latrocinii de conſuetudine non obſervantur, n. 5.
Latrocinii pœnam incurrit, qui aliquem occidit eo fine, quo cum ipſius vidua matrimonium contrahat, p. 1. q. 22. n. 23. R. S. L. n. 54. 56. 58.
Latrocinii pœnam incurrunt, qui mulieres prægnantes adoriuntur, & diſſecantes uteros fœtibus inde erutis manus abſcindunt, easque cera cooperiunt, & lychnos conficiunt, quibus in domo, ubi furari conſtituerunt, accenſis dormientes ibidem è ſomno ſuſcitari non poſſe ajunt, quo tutius furari queant, p. 1. q. 22. n. 59. 60. 61. S. S. L. n. 62.
Latrocinii pœna an & quando teneatur, qui in furto ab aliquo deprehenſus eum occidit, p. 1. q. 22. n. 63. 67. R. S. L. n. 64. 65. 66. 68.
in Latrocinio auxilium præſtans vel ſtans in excubiis, illudque approbans, qua pœna teneatur, p. 1. q. 22. n. 30. 34. S. S. L. n. 36. 37.
in Latrocinio conatus quomodo puniri debeat, p. 1. q. 22. n. 69. 71. 72. 77. 78. 81. examinatur opinio Nicolai Reuſneri, divortium facientis à S. L. p. 1. q. 22. n. 73. 74. S. S. L. n. 76. 79. 80. 82. quando in attentato Latrocinii pœna ordinaria rotæ locum habeat, ibid. n. 83. 84. 85. 90. 91. S. S. L. n. 86. 87. 88. 89.
ex Latrocinio qui rem minimam lucratur, num pœnam Latrocinii incurrat, p. 1. q. 22. n. 39. R. S. L. n. 41. 42. 43. 44. 45. 46. quid ſi Latro ex Latrocinio nihil lucretur, n. 47. S. S. L. n. 48. 49. 50.

LEGITIMATUS.

Legitimatus per ſubſequens matrimonium ſpurius, pro legitime nato habetur, p. 2. q. 69. n. 54. R. S. L. d. n. 54.

Leibeſtraffe.

Leibeſtraffe, vocabulum dupliciter accipitur, p. 3. q. 102. n. 54.

LENOCINIUM.

Lenocinium quidnam ſit, p. 2. q. 71. n. 1.
Lenocinium non minus crimen eſt fornicatione, ib. n. 4. 5.
Lenocinium ſimile, imo gravius reputatur adulterio, p. 2. quæſt. 71. num. 4. it. furto & latrocinio, n. 10.
Leno non niſi ſemel Lenocinium exercens à pœna ordinaria non excuſatur, p. 2. q. 71. n. 19. 20. 21. 72. 73. S. S. L. n. 22. 74.
Lenocinii pœna in parentibus & conjugibus quænam, p. 2. q. 71. n. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 13. 14. 15. in foro Sax. proſtituentes liberos vel conjugem morte puniuntur, ib. n. 16. 17. ampliationes & limitationes hujus pœnæ, n. 18.
Lenocinii pœnam incurrit, qui uxorem aut filiam proſtitui ſciens ac quæſtus cauſa patitur ac tacet, p. 2. quæſt. 71. num. 23. 24. 25. 26. 27. 28. S. S. L. n. 29. 30.
Lenocinii à parentibus atque conjugibus absque ſpe lucri alicujus commiſſi pœna, ib. n. 36. 37. 38. R. S. L. n. 39. pœna parentum filios ſcortari permittentium, n. 40. 41. 42. 43. S. S. L. n. 44.
Lenonem magis delinquere, quam meretricem, p. 2. q. 71. n. 3.
quomodo puniantur nutrices, tutores, fratres, proſtituentes ſorores, pupillas, aliasve conſanguineas, ibid. n. 45. 46.
mitiganda eſt pœna in attentato Lenocinii, ibid. n. 47. quod & verum in foro Sax. n. 49.
à pœna ordinaria excuſatur, qui filiam aut uxorem quæſtus cauſa proſtituens, nihil poſtea lucratur, p. 3. q. 71. n. 50. 51. 52. S. S. L. n. 53.
pœna filiarum & uxorum, à parentibus & maritis ſeſe proſtitui patientium, p. 2. q. 71. n. 54. 55. quæ ſit pœna Lenocinii in extraneis perſonis, ibid. n. 56. 57. 58. 59. in Imperio Romano-Germanico quomodo puniantur Lenones proſtituentes perſonas extraneas, n. 60. in foro Saxon. eſt pœna arbitraria, n. 61. 62.
quomodo puniantur Lenones blanditiis ac promiſſionibus puellas allicientes, ib. n. 64.
quid ſi Leno proſtituat meretricem vulgarem, an pœna teneatur ordinaria, p. 2. q. 71. n. 65. 66. 67. 68. S. S. L. n. 69.
paupertas & inopia num Lenonem à pœna excuſet, ib. n. 70. S. S. L. n. 71.

LEUTERATIO.

Leuteratio in proceſſu Inquiſitorio hodie non admittitur, p. 3. q. 139. n. 28. 29. S. S. L. n. 30.
Leuteratio in proceſſu criminali ordinario etiamnum hodie admittitur, p. 3. q. 139. n. 31. 32. 33. S. S. S. n. 34. non modo in definitiva, ſed & in interlocutoria ſententia, n. 35. 36.

LEX.

Lex ſupplet ſemper id, quod deeſt in ſententia, p. 3. q. 142. n. 58.
ſine Legis autoritate nil quicquam aſſeverandum, p. 2. quæſt. 68. n. 30. p. 1. q. 7. n. 11. p. 1. q. 24. n. 68.
quod Lege non cavetur, in practica non habetur, p. 1. q. 7. n. 12. p. 1. q. 24. n. 68.
ſine Lege loqui erubeſcimus, p. 1. q. 21. n. 25.
Lege non diſtinguente noſtrum non eſt diſtinguere, p. 1. q. 38. n. 65.
Legi ſcriptæ eſt parendum, licet ratio evidens dari nequeat, p. 1. q. 6. n. 26.
Leges Moſaicæ forenſes non magis ad Chriſtianos pertinent, quam Solonis & Draconis, p. 2. q. 77. n. 30. 31.
Leges Moſaciæ de pœnis capitalibus, an ad LL. judiciales & forenſes pertineant, p. 3. q. 101. n. 29. 30. 31. 32.
Lex Julia de adulteriis quem habeat autorem, p. 2. q. 52. n. 24. 25.

Digitized by Google

Legis diffamari, C. de ingen. manumiſſ. proceſſus, p. 2. q. 97. n. 69. 70. & ſeqq.
Leges condendi poteſtas, præcipuum caput eſt Majeſtatis, p. 3. q. 150. n. 16. & ſeqq.
Leges transgrediendo irridere impune non licet, p. 3. q. 101. n. 11.

LIBELLUS ACCUSATORIUS.

Libellus accuſatorius debet offerri in proceſſu criminali ordinarie, p. 1. q. 106. n. 3. 4.
Libellus accuſatorius qualiter formari debeat, quæque ejus ſint requiſita, p. 3. q. 106. n. 5. 6. 7. 8. 10. 11. 12. 14.
Libellus accuſatorius, ſi non omnia requiſita complectatur, rejicitur, ib. n. 9.
in Libello factum qualificatum proponens ad utrumque ſe adſtrinxiſſe cenſetur, puta ad factum & qualitatem facti, p. 1. q. 33. n. 5.
Libello accuſatorio clauſula vulgaris, omni meliori modo, adjecta, quidnam efficiat, p. 3. q. 106. n. 13.
in Libello accuſatorio indicia ſimul poni poſſunt ac debent, p. 3. q. 106. n. 19. 20. 21. 22. O. S. L. n. 23.
in Libello accuſator indicia articulate & diſtincte debet referre, p. 3. q. 106. n. 24. ſicuti & alternative petere pœnam, vel torturam, n. 25.
in Libello accuſatorio indiciis omisſis, an accuſatori, delictum non probanti, detur regreſſus ad indicia & præſumptiones, p. 3. q. 106. n. 26. 27. 28. 29. S. S. L. n. 30.
in Libello accuſatorio num dies & hora commisſi delicti exprimi debeat, ib. n. 31. 32. 33. expresſio diei ac horæ quando eſt neceſſaria, n. 34. 35.
absque Libello accuſatorio quando accuſator posſit experiri, p. 3. q. 106. n. 36. 37. 38.
in Libello accuſatorio ſufficit in genere peti pœnam, licet genus pœnæ non exprimatur, ib. n. 15. 16.

LIBELLUS ARTICULATUS.

Libellus articulatus in foro Sax. rejicitur, p. 3. q. 113. n. 18. 19.

LIBELLUS FAMOSUS.

Libellus famoſus, vid. ſup. Famoſus libellus.

LIBERI.

Liberi naturales quoad naturale fœdus pro legitimis habentur, p. 1. q. 9. n. 7.
Liberi & heredes noxiorum, an & quando teneantur, p. 3. q. 131. n. 2.
Liberorum appellatione veniunt nepotes, & reliqui omnes deſcendentes, cujuscunque ſunt ſexus, p. 1. q. 9. n. 43. p. 2. q. 74. n. 16.
Liberorum appellatione veniunt etiam nepotes, ſicuti & patris ac matris nomine avus & avia comprehenduntur, p. 2. q. 72. n. 33.
Liberorum adverſus parentes delinquentium pœna, p. 2. q. 100. n. 31. 32. 33. S. S. L. n. 34.
Liberi quomodo hodie puniendi ſint, parentibus impias manus inferentes, ib. n. 35. 36. 37. 38. 39. 44. S. S. L. n. 40. usque ad n. 46.

LIBIDO.

Libidinis ardorem intra debitos limites carcerare, eſt potius philoſophicum, quam muliebre, aut juvenile opus, p. 2. q. 61. n. 60.

LIBRA.

Libra continet 20. ſolidos, p. 1. q. 34. n. 21. 25.

LIS.

Litis conteſtatio neceſſario in proceſſu criminali ordinario requiritur, p. 3. q. 113. n. 9.
Litem conteſtari reus debet, & qualis litis conteſtatio eſſe debeat, p. 3. q. 106. n. 67. 70. 71.
ſi Litem conteſtari reus recuſet, quomodo adverſus ipſum procedendum, ib. n. 72. 73. 74. S. S. L. n. 75.
Litium criminalium abuſus, provenit ex ignorantia proceſſus rerum criminalium, p. 3. q. 103. n. 3.
Litium criminalium ingens eſt periculum, utpote in quibus non de tritico, aut oleo legato, ſed de hominum fortuna, exiſtimatione & capite agitur, d. n. 3.

LITERÆ.

Literas alienas reſignantes pœna falſi tenentur, p. 2. q. 93. n. 70. S. S. L. n. 71.

LOCUS PUBLICUS.

in Loco publico, an gefreyten Ort, *percutientis aliquem, quænam ſit pœna, p. 1. q. 40. n. 30. 31. 32. S. S. L. n. 33. 34. 35.*

LOQUI.

Loquendi uſus, quæ de ſe & ſui natura mala ac deteſtabilia ſunt, etiamſi totus mundus illa conſuetudine uteretur, in iis ſimpliciter & in totum non excuſat, p. 1. q. 45. n. 76.

LUCRUM.

Lucrum nomen generale eſt, & denotat omnem acceſſionem, p. 1. q. 19. n. 37. p. 1. q. 22. n. 52.

LUDOVICUS.

Ludovicus XII. Gallorum Rex adducitur, p. 3. q. 101. n. 7.

LUDUS.

Ludi ſunt jure prohibiti, & quare, p. 3. q. 134. n. 2. 3. 4. 6. 7.
Ludi alias prohibiti quando permittantur, ib. n. 33. 34. 35. 36.
Ludi num conſuetudine introduci posſint, ibid. n. 10. 11. 12.
Ludi non omnes nec ſemper prohibiti ſunt, ibid. n. 13. 14. 15. 16.
Ludi quinam ſint honeſti & liciti, p. 3. q. 134. n. 28. 29. 30.
Ludus latrunculorum num ſit licitus, ib. n. 31.
Ludo perdita, heres de Jure Saxon. ſolvere non tenetur, ib. n. 9.
de Ludo reus, conventus neque reſpondere, neque judex aditus judicare cogitur, p. 3. q. 134. n. 9.
in Ludo pecuniam perdens a lucrante poteſt eam condicere, ib. n. 23. 24. quod tamen non obtinet in foro Sax. n. 25.
ex Ludis plurima alia crimina proveniunt, p. 3. q. 134. n. 5.
Ludos prohibitos exercentes puniuntur arbitrarie, p. 3. q. 134. n. 17. 18. 19. 20. S. S. L. n. 21. 22.
Luſori mutuo data pecunia repeti poteſt, p. 3. q. 134. n. 27.

Lügen.

auf eine Lügen gehöret ſich eine Maulſchelle oder Dolch, *theorica hæc vulgaris nec jure, nec ratione nititur, p. 2. q. 97. n. 40.*

LUPANARIA.

Lupanaria an in bene conſtituta Republ. ſint toleranda, p. 2. q. 70. n. 13. 14.
Lupanaria in tota Italia aperte proſtant, ib. n. 10.
Lupanaria publ. Pontifices Romani fovent, ib. n. 7. 8. 9.

LUTHERUS.

adverſus Lutherum de ejus natalibus calumnia Pontificiorum, p. 1. q. 49. n. 36.

M.

MAGI.

MAgi & venefici ultimo ſupplicio puniendi ſunt, p. 1. q. 49. n. 1. quonam genere ſupplicii e medio ſint tollendi de jure Civili, n. 2. 3. 4. 5. p. 1. q. 48. n. 46.
Magi non omnes indifferenter pari pœna tenentur, p. 1. q. 50. n. 1. 2.

Digitized by Google

Magi & ſagæ pactum habent cum diabolo, p. 1. q. 48. n. 47.

Magorum facta referuntur, p. 1. q. 48. n. 55. 56.

Magorum pœna eſt hodie arbitraria, p. 1. q. 49. n. 6. *etiam juxta ſanctionem Carol. & de jure Saxon.* ibid. n. 7. 8. 9. 10. 11. *circa pœnarum irrogationem diſtinguendum eſt inter pactionem expreſſam & tacitam cum diabolo initam*, ib. n. 12. *pactionis expreſſæ pœna quænam*, n. 13. 14. 16. 18. 19. 22. *modus paciſcendi cum dæmone*, n. 15. *horribilisſimum delictum ejus, qui diabolo ſe mancipat*, n. 20. 21.

Magi & malefici, paciſcentes cum dæmone, ſi nemini nocuerint, quomodo ſint puniendi, p. 1. q. 49. n. 23. 24. 25. R. S. L. n. 26.

Magorum ſeu Maleficorum, abſque fœdere inito cum dæmone, hominibus ac jumentis nocentium pœna, p. 1. q. 50. n. 3. 4. *quid de jure Civili diſpoſitum de hiſce*, ib. n. 5. *ex ſanctione Carolina quomodo hi puniantur*, n. 6. *nec non de jure Sax.* n. 7. 8. O. S. L. n. 9.

Magorum in cryſtallo cum dæmone colloquia miſcentium & converſantium pœna, p. 1. quæſt. 50. n. 27. 38. 47. *quid de jure Divino de hiſce ſancitum*, n. 39. *quid itidem de jure Civili*, n. 40. S. S. L. n. 41. *non refert, an Magi vera prædixerint, nec ne*, n. 42.

per *Magos an diabolus futura prædicere queat*, n. 43. 44. 45. *Sent. Lutheri de hac re*, n. 46. *pari tenentur pœna, qui ope diaboli ægrotos curare conantur*, n. 48.

Magos ac veneficos conſulere non licet, p. 1. q. 50. n. 62. 63. *pœna eorum, qui hoc faciunt*, n. 64. S. S. L. n. 65. 66.

an *Magos pœnitentia a pœna ordinaria excuſet*, p. 1. quæſt. 49. n. 71. 72. 73. 76. 77. 78. S. S. L. n. 79.

de *Magis ſeu veneficis ultimum ſupplicium ſumi, an juſtum*, p. 1. q. 48. n. 14. *argumenta pro negativa ſententia*, n. 15. 16. 34. 38. *verior eſt ſententia affirmativa*, n. 39. 40. *referuntur argumenta ſententiæ affirmativæ*, n. 40. 43. 46. 47. 48. *refutatio contrariorum argumentorum*, n. 50. 51. 52. 53.

Magis pœnas capitales ethnici decreverunt, p. 1. q. 48. n. 43. 44. 45.

Magia a Perſis primum originem traxit, p. 1. q. 48. n. 45.

MAGISTRATUS.

Magiſtratus nomine qui veniant, p. 2. quæſt. 100. n. 6.

Magiſtratus debet purgare territorium ſuum malis hominibus, p. 2. q. 91. n. 63. 64.

Magiſtratus politicus cuſtos eſt utriusque tabulæ, p. 1. q. 44. n. 13.

Magiſtratus num ſuper delicto adverſus ſeipſum commiſſo cognoſcere queat, p. 3. q. 104. n. 64. *usque ad* n. 73.

Magiſtratus nimia conniventia eſt flagitiorum illecebra, p. 3. q. 101. n. 9.

Magiſtratus qui maleficos pœnis non coercet, non tantum non ferendus, ſed etiam lapidibus obruendus, d. n. 9.

Magiſtratus ſuam dignitatem, quantum fieri poteſt, illæſam conſervet, nec illo abutantur ſubditi, p. 3. q. 101. n. 11.

Magiſtratus num ex poteſtate abſoluta reis facinoroſis veniam dare, eosque a pœna abſolvere queat, in utramque partem diſputatur, p. 3. q. 150. n. 6. & ſeq.

Magiſtratus inferiores, merum Imperium habentes, pœnam mortis reis remittere nequeunt, p. 3. q. 150. n. 59. & ſeqq. *ſicuti nec commutare in poenam civilem*, ib. n. 56. & ſeqq.

Magiſtratus inferiores, merum Imperium habentes, ſupplicium atrocius in mitiorem mortis pœnam convertere nequeunt, p. 3. quæſt. 150. n. 58. & ſeqq. *etiam in foro Saxon.* ibid. n. 61. & ſeqq. *niſi juſta ſubſit cauſa*, n. 60. & ſeqq. *cujus dijudicatio Scabinis Elector. reſervatur*, ibid. n. 70. & ſeqq.

Magiſtratus inferiores, merum habentes Imperium, fuſtigationem convertere poſſunt in pœnam civilem, p. 3. q. 150. n. 75. *etiam irrequiſita S. S. L.* d. n. 75.

Magiſtratus caveat, ne veniam pœnæ facile concedat, p. 3. q. 150. n. 79. & *ſi pœnam fuſtigationis remittere velit, eam in relegationem convertere debet*, ibid. n. 81. 82.

Magiſtratus inferior pœnas quoque civiles remittere, & mitigare poteſt, p. 3. q. 150. n. 85. & ſeqq.

Magiſtratus tenetur ſuppeditare ſumptus in cauſis criminalibus, quando reus ab hoc onere immunis judicatur, p. 3. q. 138. n. 39. & ſeqq.

Magiſtratus habens merum Imperium in Saxonia bona vacantia occupat, p. 3. 138. n. 44.

Magiſtratus gravatur refuſione expenſarum, etiamſi delictum alio in loco fuerit commiſſum, p. 3. q. 138. n. 49.

Magiſtratus ſigna jurisdictionalia propriis ſumptibus tenetur erigere, ib. n. 52. & ſeq.

Magiſtratus quando tranſigere poſſit cum reo, p. 3. q. 148. n. 15. & ſeqq.

Magiſtratus inferior ſuper delicto cum reo tranſigere nequit, ib. n. 22.

Magiſtratui inferiori promisſione impunitatis confeſſionem extorquere non licet, p. 3. q. 149. n. 6. & ſeq.

Magiſtratus merum licet habeat Imperium, irrequiſito tamen JCtorum conſilio facinoroſis pœnam decernere nequit, p. 3. q. 116. n. 3. 4. 8. 24. 25. & *propter quas cauſas ei hujusmodi facultas ſit adempta*, ib. n. 11. 12. 17. 23.

de *hodierna Magiſtratuum poteſtate ex jure Civili haud judicandum eſt*, p. 3. quæſt. 109. n. 5. 6. 7. 8. 9.

quæ *Magiſtratui ac parentibus infertur injuria, habetur atrocior*, p. 2. q. 100. n. 1. 2. 3.

Magiſtratum ejusve miniſtros vulnerantis, quæ ſit pœna in foro Sax. ib. n. 4. 5. 6.

adverſus *Magiſtratum tumultus excitati pœna*, ib. n. 7. 8. *quo caſu de autoribus tumultus conſtare debet*, ib. n. 9. O. S. L. n. 10. *regulariter hoc caſu pœna relegationis ſolet irrogari, rarisſime vero carceris pœna*, ib. n. 11. 12. S. S. L. n. 13.

ſi *Magiſtratum vulnerans condemnetur ad pœnam corporalem, ceſſat præſtatio impenſarum*, p. 2. q. 100. n. 14. 15. 16. 17. S. S. L. n. 18.

ob *injurias reales Magiſtratui illatas, reus mortis pœna affici poteſt*, p. 2. q. 100. n. 19. 20. S. S. L. n. 21. 22.

Magiſtratui alapam impingens quomodo puniatur, p. 2. q. 100. n. 23. R. S. L. n. 24.

Magiſtratibus & parentibus æqualis debetur honor, p. 2. q. 100. n. 25.

MAJESTAS.

Majeſtas Principis quidnam ſit, & in quo conſiſtat, p. 1. q. 41. n. 18. 23.

Majeſtas impropriè pro externo ſplendore accipitur, ib. n. 19.

Majeſtas maxime conſiſtit in exercitio regalium majorum, ib. n. 29.

Majeſtatis eſſentialia requiſita, p. 1. q. 41. n. 24. 25. 26. 28.

Majeſtatis jura Imperator abſque conſenſu Statuum Imperii exercere nequit, p. 1. q. 41. n. 81.

Majeſtatem ſummam Status Imperii una cum Imperatore tenent, p. 1. q. 41. n. 82. *aſſertio Bernhardi Zieritz de hac re*, n. 83.

Ma-

Digitized by Google

Majeſtatem Imperator Romanorum habet, p. 1. q. 41. n. 42. & tanquam ſtella matutina inter omnes Reges eminet, n. 43. 46.
Majeſtatem habent Reges Galliæ, Hiſpaniæ, Angliæ, Ungariæ, Daniæ, Sueciæ, Poloniæ, p. 1. q. 41. n. 37. hi Reges ſunt ſimiles Imperatori in Regnis ſuis, n. 38.
Majeſtatem regalia ſequuntur, ut umbra corpus, p. 1. q. 41. n. 30.
ſive quis Dictator, aut Princeps, ſive Imperator, aut Tribunus, ſive Pontifex, aut etiam Dux nominetur, modo ſummum teneat imperium, proprie tamen Rex eſt, & Majeſtatem habet, p. 1. q. 41. n. 20.
de Majeſtate ex titulorum ſplendore non judicandum, p. 1. q. 41. n. 20. 21. 22.
a Majeſtate Regalia ſeparari non poſſunt, p. 1. q. 41. n. 31.
Majeſtate non ſunt præditi Vicarii Imperii Romani, qua tales, p. 1. q. 41. n. 27.

MAJESTATIS LÆSÆ CRIMEN.

Majeſtatis læſæ crimen omnium delictorum graviſſimum eſt, p. 1. q. 41. n. 1. multa alia crimina in ſe continet, n. 2.
Majeſtatis læſæ crimen multa ſingularia habet præ aliis delictis, ib. n. 3. & ſeqq.
Majeſtatis læſæ crimen duplex eſt, p. 1. q. 44. n. 1.
Majeſtatis læſæ crimen pluribus modis committitur, p. 1. q. 41. n. 108.
Majeſtatis læſæ crimen incurrit privatus, qui merum imperium ſibi adſcribit, ib. n. 123.
Majeſtatis læſæ crimen committit privatum carcerem exercens, p. 1. q. 41. n. 124. niſi ex juſta cauſa hoc fiat, n. 125. 126. idem habendum de eo, qui aliquem torquet propria & privata autoritate, n. 127. pœna hujus criminis, n. 128. 129. 130. 131. S. S. L. n. 132. 133.
Majeſtatis læſæ crimen an committat Principi maledicens, ib. n. 109. 110. 111. usque ad n. 117. R. S. L. n. 121. 122.
Majeſtatis læſæ crimen in quosnam committatur, ib. n. 16. 17. 39.
Majeſtatis læſæ crimen quando in Regem Romanorum committatur, ib. n. 47. 52. 53. 54.
Majeſtatis læſæ crimen quando adverſus Conſiliarios Imperatoris committatur, ib. n. 55. 56. 57. S. S. L. n. 58.
Majeſtatis læſæ crimen num & in Principes & Status Imperii committatur, p. 1. q. 41. n. 59. 66. 67. 72. 73. 87.
Majeſtatis læſæ crimen adverſus Electores committitur, ib. n. 60.
Majeſtatis læſæ crimen num committatur contra Pontificem Romanum, ib. n. 39. 40.
Majeſtatis læſæ crimen abſque dubio in Imperatorem Romanum committitur, ib. n. 41.
Majeſtatis læſæ criminis quæ ſit pœna, ib. n. 89. 90. 92. 94. 95. 96. Obſ. fori Sax. n. 93.
Majeſtatis læſæ criminis pœna quandoque arbitraria eſt, p. 3. q. 128. n. 54.
Majeſtatis læſæ crimen quandoque punitur deportatione ac relegatione, p. 1. q. 41. n. 97.
Majeſtatis læſæ criminis rei bona ſua perdunt, p. 3. q. 135. n. 25. & p. 1. q. 41. n. 14. 98. 99. num ipſo jure, an vero poſt latam ſententiam, d. q. 41. n. 100. usque ad n. 106. S. S. L. n. 107.
in ſolo crimine læſæ Majeſtatis confiſcatio bonorum hodie obtinet, p. 3. q. 135. n. 31. ſicuti & in banno ſuperiori in foro Sax. n. 32. 33.
Majeſtatis læſæ criminis rei inſignia ſua amittunt, p. 1. q. 41. n. 12. eorum domus devaſtatur, n. 13.
Majeſtatis læſæ criminis cognitio & punitio ad ſolum Imperatorem pertinet, p. 3. q. 110. n. 89. 90.
Majeſtas divina pluribus modis læditur, p. 1. q. 44. n. 50.

MALEDICERE.

Maledicens Principi an committat crimen læſæ Majeſtatis, p. 1. q. 41. n. 109. usque ad n. 117. R. S. L. n. 121. 122.
Maledicens Imperatori quomodo puniantur, p. 1. q. 41. n. 118.
Maledicentes aliis Principibus quomodo coerceantur, ib. n. 119.
Maledicentium Deo quænam ſit pœna, p. 1. q. 45. n. 32. 33. R. S. L. n. 34. 35.
Maledicentium per Sacramenta, paſſionem & vulnera Chriſti, in terris Sax. quæ ſit pœna, p. 1. q. 45. n. 81. & ſeqq. O. S. L. n. 85.
Maledici confeſſi vel convicti eſſe debent, ib. n. 89.
Maledicos magiſtratus inferior abſque conſilio juriſperitorum punire poteſt, p. 1. q. 45. n. 88.
Maledicendi conſuetudo neminem excuſat, ib. n. 87.
inter Maledictionem in Principem & crimen læſæ Majeſtatis diverſitas, p. 1. q. 41. n. 113. 114. 115.

MALEFICI.

Maleficorum variæ ſpecies & varia nomina, p. 1. q. 48. n. 3. & ſeqq.
Malefici an revera exiſtant, p. 1. q. 48. n. 14.
Malefici an revera conveniant in monte Bructerorum, ib. n. 22. 23. 24. 25. 27.
Malefici dupliciter paciſcuntur cum diabolo, expreſſe, & tacite, p. 1. q. 48. n. 10. 11. 12.
Maleficos & magos qui tuentur, non deſunt, p. 1. q. 48. n. 13. 14. in quos invehitur Bodinus, d. n. 13.
Maleficæ an vere & naturaliter cum dæmone concumbant, p. 1. q. 48. n. 30. 31. 33. 34. 41.
Maleficæ cur ex dæmone concipere nequeant, p. 1. q. 48. n. 35.
Maleficæ citra pactum expreſſum cum dæmone concumbentes, an igne cremandæ ſint, p. 1. quæſt. 48. n. 45. 46.
Malefici quibus modis hominibus noceant, p. 1. q. 50. n. 15. 17. 19.
Maleficorum bruta necantium pœna, ib. n. 25. vid. plura ſup. in vocab. Magi.

MALEFICIUM.

Maleficii definitio, p. 1. q. 48. n. 3.
Maleficii pœna, p. 1. q. 49. n. 2. 3. 4. 5. 7. in foro Sax. n. 10.
Maleficii pœna Saxonica extra Saxoniam quoque obtinet, ib. n. 11.
Maleficii crimen ex quibus indiciis colligatur, p. 1. q. 49. n. 62. 63. 64.
in Maleficii pœna non additur quantitas damni, p. 1. q. 50. n. 23.
Maleficii pœna ob multiplicitatem damni & hominum occiſorum non aggravatur, p. 1. q. 50. num. 27. 29.
Maleficorum bruta necantium pœna, ib. n. 25.
in Maleficii crimine extraordinarie proceditur, p. 2. q. 60. n. 32.
Maleficia ſingula nec recitari, nec nominari poſſunt, p. 3. q. 133. n. 2.

MALUM, MALUS.

Mali non emplaſtro, ſed gladio ſunt curandi, p. 3. q. 142. n. 3.
Malis qui parcit, nocet bonis, p. 3. q. 101. n. 9.
Malum eſt, eum imperare, ſub quo nemini quicquam licet: pejus autem ſub illo vivere, ſub quo omnia licent, d. n. 9.
Mala quosdam efficacius movent, quam bona, ib. n. 6.
Mala & deteſtabilia quæ de ſe & ſui natura ſunt, in iis uſus loquendi ac conſuetudo, etiamſi totus mundus illa uteretur, ſimpliciter & in totum non excuſat, p. 1. q. 45. n. 76.

Digitized by Google

MANDANS, MANDATARIUS.

Mandans & Mandatarius ſunt correlata, p. 1. q. 4. n. 4. p. 1. q. 37. n. 47.

Mandantis & Mandatarii delictum fere unum & idem eſt, p. 1. q. 4. n. 5. p. 1. q. 37. n. 47.

Mandans gravius delinquit quam Mandatarius, p. 1. q. 4. n. 12. p. 1. q. 50. n. 35. p. 1. q. 38. n. 54.

Mandans homicidium pœna tenetur ordinaria, p. 1. q. 4. n. 9. & 14.

Mandans non tenetur, ſi Mandatarius fines mandati exceſſerit, p. 1. q. 4. n. 17. 18.

an Mandans vulnerare ſolum, teneatur de homicidio Mandatarii, p. 1. q. 4. n. 19. 20. 21. 24. 25.

Mandans utrum puniendus ob homicidium, quod Mandatarius etiam abſque mandato perpetraturus fuiſſet, p. 1. q. 4. n. 27. 28. 29. Mandatarii propoſitum unde conjecturandum, ib. n. 30. 31. S. S. L. n. 32.

Mandans in rapina ordinarie punitur, p. 2. q. 91. n. 21. 22. 23. 24.

Mandans abortum quomodo puniatur, p. 1. quæſt. 11. n. 10.

Mandantis & Mandatarii diffidatorum pœna, p. 1. q. 37. n. 45. 47.

Mandantis & Mandatarii pœna in incendio, p. 1. q. 38. n. 48. 49. 53.

Mandantis in maleficio pœna, p. 1. q. 50. n. 32. 35.

Mandatarius in delictis ob mandatum non excuſatur, p. 1. q. 37. n. 45. 46.

Mandatarius excuſatur, quando tenorem literarum diffidatoriarum neſcivit, p. 1. q. 37. n. 48.

Mandatarius diffidatorias literas offerens, ignorantiam jurato obtinere debet, p. 1. q. 37. n. 50. R. S. L. n. 51.

MANDATUM.

Mandatum domini ſervum in delictis non excuſat, p. 1. q. 4. n. 7. neque mandatum patris, aut juſſus judicis, n. 8.

Mandatum parentum quatenus excuſet liberos in delictis, p. 1. q. 18. n. 45. 46.

ob Mandatum in delictis nemo excuſatur, p. 1. q. 38. n. 49.

Mandatum rei turpis vel injuſtæ non eſt obligatorium, imo nec juramento confirmari poteſt, p. 1. q. 37. n. 46. p. 1. q. 38. n. 49.

ex Mandato rei turpis quatenus obligatio oriatur, p. 1. q. 4. n. 13.

MANES.

Manes producti non ſunt mortui reſuſcitati, ſed ſpectra ſolum diaboli, p. 1. q. 48. n. 28. quod probat approbatio Samuelis, ib. n. 29.

MANUS AMPUTATIO.

Manus amputatio videtur lenior pœna fuſtigatione, p. 3. q. 129. n. 38.

Manus amputatio pœna quoque eſt corporis afflictiva, ib. n. 32. etiamnum hodie uſitata, n. 33. ſemper hæc pœna conjunctam habet perpetuam relegationem, ib. n. 34. p. 1. q. 40. n. 45.

Manus debilior amputari debet, qua reus facilius carere poteſt, p. 1. q. 40. n. 43. p. 3. q. 129. n. 35. O. S. L. n. 36. quid ſi reus non niſi unicam manum habeat, ib. n. 37. p. 1. q. 40. n. 47. 48. 49. R. S. L. n. 50.

MANUSTUPRATIO.

Manuſtupratio proprie non eſt Sodomia, p. 2. q. 76. n. 11.

Manuſtuprationis pœna, ib. n. 10. 12. 13. S. S. L. n. 14.

MARITUS.

Maritus aliud eſt, aliud ſponſus, p. 1. q. 12. n. 38.

Maritus in foro Saxon. non modo vivente uxore bonorum Paraphernalium uſumfructum habet, ſed & uxore defuncta omnia mobilia lucratur, p. 2. q. 64. n. 29.

Maritus, ſi adulterium confiteri nolit, ut maxime uxor ipſi condonaverit, vel terreri poteſt, vel juramento ſe purgare tenetur, p. 3. quæſt. 119. n. 31. & ſeqq.

Mariti abſentia vel diſceſſio multiplex eſt, p. 2. q. 58. n. 13.

Mariti ob ſævitiam an divortium ſit permittendum, p. 1. q. 12. n. 53. S. S. L. n. 54. 55. 56.

Marito an & quatenus licitum ſit uxorem caſtigare, p. 1. q. 12. n. 48. 50.

Mariti pœna in conjugem ſævientis, ib. n. 51. R. S. L. n. 52.

Maritus uxorem correctionis cauſa incarcerare poteſt, p. 3. q. 111. n. 83.

MARITICIDIUM.

Mariticidii pœna, p. 1. q. 12. n. 2. usque ad n. 10.

MATRIMONIUM.

Matrimonium definitur conſortium omnis vitæ, p. 2. q. 58. n. 1. 3. p. 1. q. 63. n. 5. p. 2. q. 52. n. 51.

Matrimonium conſenſu perficitur, copula vero ſacerdotali conſummatur, p. 1. q. 12. n. 40.

Matrimonium moribus Germaniæ perficitur per copulam & benedictionem Sacerdotalem, p. 2. q. 56. n. 34.

Matrimonium ante copulam & benedictionem Sacerdotalem perfectum & conſummatum non eſt, p. 2. q. 66. n. 64. quatenus verum, n. 54.

Matrimonium jure Saxon. per copulam Sacerdotalem conſummatur, ita ut ſola deſponſatione, ante ſacerdotalem benedictionem conſummatum conjugium non ſit, p. 1. q. 12. n. 35. imo etiam conſcenſio thori ad conſummationem conjugii requiritur, n. 36.

Matrimonium eſt res favorabilis, p. 2. q. 55. n. 93.

Matrimonium neutri licet cum alio contrahere, conjuge vivente, p. 2. q. 61. n. 55.

mariti aut uxoris, qui quæve a conjuge deſertus vel deſerta, Matrimonium cum alia perſona contrahit, pœna, p. 2. quæſt. 66. n. 60. 61. 62. 63. S. S. L. n. 64.

Matrimonium ſubſequens omnia vitia purgat, p. 2. q. 55. n. 94.

Matrimonium ſubſequens retrotrahitur fictione juris ad tempus concubitus, ejusque vitia purgat, omnemque maculam & turpitudinem tollit, p. 2. q. 69. n. 53.

Matrimonium cum poſteriore ſponſa conſummatum, dirimendum eſt, ſi prior ſponſa ſponſum recipere velit, p. 2. q. 67. n. 58. 59. R. S. L. n. 60.

viri & uxoris, qui, quæve, conjuge ex juſta cauſa abſente, quem deceſſiſſe probabiliter credidit, ſecundum matrimonium contraxit, pœna, p. 2. q. 66. n. 65. 66. 67. S. S. L. n. 68.

fœminæ ſolutæ, quæ cum marito, qui uxorem habet, Matrimonium contrahit, & concumbit, pœna, p. 2. q. 66. n. 69. 70. 72. R. S. L. n. 73.

viri ſoluti alterius uxorem in matrimonium ducentis pœna, p. 2. q. 66. n. 74. S. S. L. n. 75.

quid ſi fœmina ſoluta ignoranter cum marito alieno Matrimonium contrahat, ibid. n. 76. 77. S. S. L. n. 79.

Matrimonium an facto divortio liceat innocenti inire cum aliqua perſona, p. 2. q. 63. n. 17. referuntur argumenta pro opinione Canoniſtarum negativa, n. 18. 19. 20. rejicitur hæc ſententia, n. 21. 22. verior opinio Theologorum affirmativa, n. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. formula pronunciandi in Conſiſtoriis, n. 31. refutantur argumenta Canoniſtarum, n. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 42.

Matrimonium num nocenti, facto divortio, permittendum, p. 2. q. 93. n. 40. 41. quando hæc quæſtio locum ſibi vendicet, n. 43. & ſeqq.

Matrimonium per adulterium abſque ſententia declaratoria non diſſolvitur, p. 2. q. 57. n. 16.

quæ

Digitized by Google

quæ cauſa Matrimonium impedit, contractum aliquo modo alterat, p. 2. q. 61. n. 18.

Matrimonium contrahere quænam perſonæ de jure Divino prohibeantur, p. 2. q. 73. n. 5.

Matrimonium de jure Divino in primo gradu lineæ æqualis, & in ſecundo lineæ inæqualis, & inter omnes aſcendentes & deſcendentes non ſubſiſtit, idque tam ratione conſanguinitatis, quam affinitatis, p. 1. q. 13. n. 34. p. 2. q. 72. n. 36.

Matrimonium Conſiſtoriis Reformatæ Eccleſiæ in linea recta non permittitur, in genere ſecundo affinitatis, p. 2. q. 74. n. 49. ſecus in linea collaterali, n. 54.

Matrimonium inter conſanguineos in Elector. Sax. permittitur in tertio gradu lineæ inæqualis, non autem in tertio gradu lineæ æqualis, computatione facta Canonica, p. 2. q. 73. n. 7.

Matrimonii prohibitio Moſaica, Levit. 18. & 20. ad ſimiles perſonas, æquali gradu diſtantes, extendi debet, p. 2. q. 73. n. 20. 21. 22.

inter jus Divinum & Canonicum quoad permiſſionem Matrimonii magna eſt diverſitas, p. 1. q. 13. n. 33.

Matrimonii prohibitio in foro Saxon. ad quem usque gradum extendenda, p. 2. q. 73. n. 6. 7. 9.

Matrimonii laudes, p. 2. q. 51. n. 1. usque ad n. 10.

Matrimonii duplex eſt perfectio, p. 2. q. 66. n. 47.

de Matrimonii ſubſtantia non eſſe ſolennitatem publicæ copulationis, quo reſpectu verum ſit, d. n. 47.

de Matrimonio variæ LL. & Sanctiones, p. 2. q. 51. n. 11.

de Matrimonio non promiſſo, confeſſio ſolius ſtupri ſufficit ad juramentum purgationis, p. 2. q. 68. n. 94. 95. 96. S. S. L. n. 99.

de Matrimonio loquens Conſtitutio non habet locum in ſponſalibus, p. 1. q. 12. n. 37.

in Matrimonio inter conſanguineos in gradibus prohibitis contracto, etiam inceſtus committitur, p. 2. q. 73. n. 89.

pro Matrimonio ſemper præſumitur, p. 2. q. 68. n. 97.

Maulſchelle.

de vulgato illo dicterio Germanico, auf eine Maulſchelle gehöret ein Dolch. *quid habendum, p. 1. q. 30. n. 35.*

MAURITIUS.

Mauritii Electoris Carolo V. ſubtiles quaſdam interpretationes adverſus Philippi Landgravii libertationem nectenti, datum reſponſum, p. 3. q. 112. n. 9.

MAXIMILIANUS.

Maximiliani II. Imp. de religione dijudicanda judicium, p. 1. q. 44. n. 34.

MEDIATOR.

Mediatorem in rixa intervenientem interficiens qua pœna afficiendus, p. 1. q. 5. n. 32. 35. S. S. L. n. 33. 34. 36.

MEDICINA.

qui Medicinam minus convenientem & ſalutarem, ex imperitia præbendo mortem cauſatur, fuſtigatione vel relegatione pro judicis arbitrio puniendus, p. 1. q. 15. n. 24.

MEDICUS.

Medici & Chirurgi melius cognoſcunt facta ſectione cadaveris, an vulnera ſint mortalia, nec ne, quam alii quivis, p. 1. q. 26. n. 23.

Medicorum judicio ſtandum ſuper vulneris mortalitate, p. 1. q. 26. n. 24. 25. 26. 28. 43. 44. R. S. L. n. 27.

contra Medicorum judicium admittitur contraria probatio inquiſiti, p. 1. quæſt. 26. n. 47. R. S. L. n. 48.

Medicis duobus aut tribus de lethalitate vulneris deponentibus magis creditur, quam 10. aut 20. teſtibus non Medicis p. 1. q. 26. n. 43.

Medicis ſeu Chirurgis creditur ad minimum duobus, p. 1. q. 27. n. 34. niſi unicus ſolum reperiatur eo loco, quo vulneratio facta eſt, n. 35.

Medicis non niſi juratis credendum, p. 1. q. 26. n. 38. 39. ſufficit tamen, quod a principio functionis ſuæ ſemel juramentum præſtiterint, n. 40. R. S. L. n. 41.

Medicis juratis tanquam in arte ſua peritis omnino credendum eſt, p. 1. q. 21. n. 8.

Medici dicti ſui rationem reddere tenentur, p. 1. q. 26. n. 28.

Medicorum ſententia in rem judicatam non tranſit, ſed contraria inquiſiti probatione revelli poteſt, p. 1. q. 26. n. 47.

Medico indecora ſunt multa funera, isque melior cenſetur, qui morbum excludit, & prohibet, quam qui pharmacis expellit acceptum, p. 3. q. 101. n. 1.

MELANCHOLIA.

Melancholiæ effectus, p. 1. q. 48. n. 18. 19. 20.

Melancholiæ dantur gradus, p. 3. q. 145. n. 55. 56. 57. 58.

propter Melancholiam pœna poteſt mitigari, ibid. n. 53.

MELANCHOLICI.

Melancholici quinam a pœna ordinaria ſint immunes, p. 1. q. 18. n. 35. 36. 37.

Melancholici ab omni prorſus pœna non ſunt immunes, p. 3. q. 145. n. 59. 60. mitius tamen puniri debent, n. 61. 62. S. S. L. n. 63. 64. 65.

Melancholico morbo laborantes, ſeſe urnas, equos, & aliud quippiam beſtiarum genus eſſe, indubitata fide ſibi perſuaſum habent, p. 1. q. 48. n. 48. hiſtoriæ hujus meminit Lutherus, ib.

inter Melancholicos & furioſos differentia, p. 3. q. 145. n. 54.

Melancholicas affectiones in criminibus a pœna excuſationem aliquam præbere, p. 1. q. 18. n. 33.

MEMBRUM.

Membri amputationis pœna in ſententia poſita de quonam membro accipi debeat, p. 3. q. 129. n. 45. usque ad n. 48.

Membrorum ſuorum nemo eſt dominus, p. 1. q. 16. n. 3.

MENDACIUM.

Mendacium an in crimen falſi incidat, p. 2. q. 93. n. 9.

MENDICANTES.

Mendicantes falſarii quomodo puniantur, p. 2. q. 95. n. 72. 75. S. S. L. n. 73. 74. 76. 77.

MENTIS DEFECTUS.

ob Mentis defectum quinam ab accuſatione repellantur, p. 3. q. 104. n. 28. 57.

MERCATOR.

Mercatores falliti æquiparantur furibus & raptoribus, p. 3. q. 119. n. 40.

Mercatores falliti quando poſſint torqueri, ib. n. 38. 39. 41. 42.

Mercatoribus fallitis quandoque imponitur territio, vel juramentum purgationis, p. 3. q. 119. n. 43.

MERETRIX.

Meretrix quænam ſit, p. 1. q. 30. n. 2. 3. 4. p. 2. q. 70. n. 34.

Meretrix adultera ab ordinaria pœna non excuſatur, p. 2. q. 52. n. 52.

Digitized by Google

Meretrix, ſi primum adulterum ignoret, an etiam tum coadulterans excuſetur, p. 2. q. 52. n. 79.
Meretricis palam ſe proſtituentis pœna, p. 2. quæſt. 70. n. 17.
Mulierum etiam Meretricio more viventium pœna, ib. n. 33. 34. 36. O. S. L. n. 35. 37.
cum Meretrice vulgari concumbens eam dotare vel ducere non eſt obligatus, p. 2. q. 68. n. 89.
qui Meretricem ducit, & ad pudicitiam convertit, rem Deo gratam facit, p. 2. q. 55. n. 54.
Meretricem uxorem ducere majus eſt ſupplicium, quam feriri gladio, p. 3. q. 149. n. 50.
Meretrices quæſtum quærentes paupertas & fames non excuſat, p. 2. q. 70. n. 30.
cum Meretrice rem habens, ordinaria adulterii pœna non punitur, p. 2. q. 52. n. 22. etiamſi maritus ignoravit, eam eſſe Meretricem, ib. n. 24.

MERX.
Merces vehendas ſibi traditas ſubtrahens quomodo puniendus, p. 3. q. 85. n. 92. 93. 94. 95. S. S. L. n. 96.

METALLARIUS.
Metallarii infideles ac perfidi qua pœna teneantur, p. 2. q. 85. n. 47. 48. S. S. L. n. 49.

METALLUM.
ad Metallum, triremes, aliudve opus publ. damnatio, pœna eſt corporis afflictiva, p. 3. quæſt. 129. n. 41. 42.
in Metallum damnationis pœnæ in locum, triremium pœna ſurrogata eſt, ib. n. 8.
Metalli, & operis Metalli pœna, quomodo differant, ib. n. 6. 7.

METUS.
Metus quatenus delinquentem a pœna ordinaria excuſet, p. 1. q. 18. n. 49.
Metu probationum quisnam dicatur confiteri crimen, p. 3. q. 149. n. 29. & ſeq.

MILES.
Miles quidam ob minas contra perſonam quandam illuſtrem ejectas, ante vicennium in arce Rochlicenſi in carcere, donec usque moreretur, detentus fuit, p. 1. q. 37. n. 93.
Milites ratione delicti, quod militiam concernit, apud Magiſtratum militum conveniendi ſunt, p. 3. q. 110. n. 79.
Milites etiam noſtri temporis torqueri nequeunt, p. 3. q. 118. n. 72. & ſeqq. quod tamen in quibusdam fallit, ib. n. 74. & ſeq.

MINÆ.
Minæ ſunt verba, quæ non verberibus, ſed verbis ſunt repellenda, p. 1. q. 29. n. 56. quatenus verum, n. 57.
Minæ ac terror armorum maxime lethalium, inſultatum in vitæ diſcrimen adducunt, p. 1. quæſt. 29. n. 57.
Minæ quatenus delinquentem a pœna ordinaria excuſent, p. 1. q. 18. n. 49.
Minæ quales eſſe debeant, ut faciant indicium ad torturam, p. 3. q. 121. n. 52. & ſeq.
Minæ hæ, einen rothen Hahn einem aufs Hauß ſetzen. *vel*, das Dorff anſtecken und in die Aſche legen. *non faciunt diffidationem, p. 1. q. 37. n. 66. 67.*
Minæ adverſus certam aliquam perſonam prolatæ, veluti, dieſelbe zu erſchieſſen, oder ihr eine Kugel zu ſchencken. *pro diffidatione non habentur, p. 1. q. 37. n. 68. 69.*
pro Minis verba æquivoca in dubio non habentur, p. 1. q. 37. n. 86. 87. 89. R. S. L. n. 88. 90.

MINARI.
Minantem ſibi cædem occidens, an exceptione defenſionis ſeſe tueri queat, p. 1. q. 29. n. 56. 57. quid ſi ad Minas verbales accedat aliquis actus, n. 58. 59. 60. S. S. L. n. 63. quid ſi nudis verbis quis cædem Minetur, n. 64. 65. 66. S. S. L. n. 67. 68. 69.

MINITATOR.
Minitatores morte puniuntur, quando poſt minas excedunt ædibus ſuis, & ad loca ſuſpecta ſe conferunt, p. 1. quæſt. 37. num. 72. 76. 77. S. S. L. n. 78.
Minitatores propter emiſſas minas verbales cautionem debent præſtare de non offendendo, p. 1. q. 37. n. 79. 80.
quidnam contineat hæc cautio, & qualis ea eſſe debeat, ib. n. 81. O. S. L. n. 82.
quænam cautio habeatur pro idonea, ib. n. 83. 84.
Minitatori cautio non injungenda eſt, priusquam minas confeſſus aut adminimum per duos teſtes convictus fuerit, p. 1. q. 37. n. 85.
ſi Minitator fidejuſſores vel pignora habere nequeat, an cautio juratoria admittenda ſit, ib. n. 91. 92. 93. 94. O. S. L. n. 95.
Minitatorem incarceratum quisnam alere debeat, ib. n. 96. S. S. L. n. 97. 98.

MINITATIO.
Minitatio & diffidatio quomodo differant, p. 1. q. 37. n. 65.
Minitationes non puniuntur morte, ibid. n. 70. 71. 72. 73. O. S. L. n. 75.

MINIMA.
Minima non ſunt in conſideratione, p. 1. quæſt. 32. n. 18.

MINOR.
Minor quis dicatur, p. 3. q. 143. n. 8.
Minor regulariter a pœna ordinaria alicujus delicti exemptus non eſt, p. 3. q. 143. n. 59. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 70. S. S. L. n. 71. 72. 73. 74. 75. quod non ſolum in atrociſſimis, ſed & in aliis delictis obtinet, n. 76. S. S. L. n. 78.
Minores in criminibus & publicis judiciis, ætatis ſuffragio non juvantur, p. 2. q. 62. n. 54. p. 3. q. 143. n. 68. 69.
Minor ætas delinquentem quatenus excuſet, p. 1. q. 9. n. 15. 16. nobilis quidam juvenis, nondum habens 18. annos, quod patrem veneno necaverat, juris rigore mitigato, capite fuit obtruncatus, ib. n. 17.
Minor an in adulterio mitius puniatur, p. 2. q. 62. n. 50. 51. 52. 57.
Minor quomodo pro furto in impubere ætate commiſſo puniatur, p. 2. q. 82. n. 37.
Minori furi an præciſe pœna ſit mitiganda, ib. n. 24. 25. 28. S. S. L. n. 31. 32. 33. 38.
Minori incendiario an pœna mitigetur, p. 1. q. 39. n. 14. 15.
Minor in inceſtu cum aſcendente non mitius punitur, p. 2. q. 72. n. 47. 48. R. S. L. n. 50.
Minor in falſificatione monetæ mitius punitur, p. 1. q. 42. n. 89.
Minor ætas quatenus in parricidio excuſet, p. 1. q. 18. n. 27. 30.
Minor an in ſtupro violento mitius puniatur, p. 2. q. 75. n. 46. & ſeqq.
Minoribus ex juſta cauſa judex pœnam ordinariam poteſt mitigare, p. 3. quæſt. 143. n. 80. 81. S. S. L. num. 82. usque ad n. 86. non ſolum in atrociſſimis, ſed in aliis etiam delictis, n. 87. S. S. L. n. 88. 89.
Minorennes mitius debere puniri, regula eſt vulgata, p. 2. q. 62. n. 51. etiam in criminibus atrociſſimis, p. 1. q. 18. n. 28. 29. p. 1. q. 42. n. 89. p. 2. q. 27. n. 49.

MINORENNITAS.
Minorennitas de jure Saxonico durat ſolum usque ad annum vigeſimum primum, p. 2. q. 82. n. 23. p. 3. q. 143. n. 60.

Digitized by Google

MIRACULOSE.

Miraculoſe quæ ſiunt, ac nutu aguntur Divino, ſub lege non ſunt, p. 2. q. 82. n. 3.

MISERICORS.

Miſericors non tam eſt, qui vitiis nutriendis parcit, ac favet, ne contriſtetur peccantium voluntatem, quam qui non vult cultrum rapere puero, ne audiat plorantem, & non timet, ne vulneratum doleat & extinctum, p. 3. q. 101. n. 7.

MODERAMEN DEFENSIONIS.

Moderamen defenſionis & Moderamen inculpatæ tutelæ longe ab invicem differunt, p. 1. q. 29. n. 31. 34. p. 1. q. 28. n. 16. 17. 18.

an quis Moderamen defenſionis, an vero Moderamen inculpatæ tutelæ excesſerit, unde ſit dijudicandum, p. 1. q. 29. n. 36. 37. 38.

MODERAMEN INCULPATÆ TUTELÆ.

Moderamen inculpatæ tutelæ quando ſervatur, defenſio impunibilis eſt, p. 1. q. 28. n. 13.

Moderamen inculpatæ tutelæ in quonam conſiſtat, ib. n. 18. 19.

Moderaminis inculpatæ tutelæ quænam ſint requiſita, ib. n. 20.

Moderaminis inculpatæ tutelæ cauſa eſt injuſta offenſio, ib. n. 21. 22.

Modus inculpatæ tutelæ conſiſtit in propulſatione ad offenſionem proportionata, n. 23.

defenſio legitima ſemper debet eſſe proportionata, & quando hoc fallit, ib. n. 24. 25. 26. debet fieri in continenti, n. 28.

ad Moderamen inculpatæ tutelæ an paritas armorum requiratur, p. 1. q. 28. n. 27.

Moderamine inculpatæ tutelæ obſervato occiſor ab omni pœna eſt exemptus, p. 1. quæſt. 28. n. 30. 31. 32. 33.

an occiſor hoc caſu ſit immunis a præſtatione Werigeldi & ſummæ mulctæ, ib. n. 34. 35. 41. 43. 44. 48. Mos pronunciandi veterum Scabinorum, n. 36. S. S. L. n. 45. 46. 47. 49. 50.

Moderaminis inculpatæ tutelæ exceſſus ratione cauſæ quando committatur, p. 1. q. 29. n. 70.

Moderaminis inculpatæ tutelæ exceſſus quomodo ratione cauſæ committatur, p. 1. quæſt. 29. n. 39. 41. 42.

in defenſione excedens limites inculpatæ tutelæ pœnam effugere nequit, p. 1. q. 29. n. 1.

qui exceſſus pœna arbitraria coërcetur, ib. n. 2. 4. 5.

quomodo judex in definiendo & puniendo exceſſum, arbitrium ſuum formare debeat, ib. n. 6. 7. 8. 35.

Moderaminis inculpatæ tutelæ exceſſus quomodo puniatur, p. 1. q. 29. n. 12. 13. 15. S. S. L. n. 14. 16. 17. 18. 19.

ob Moderaminis inculpatæ tutelæ exceſſum an pœna corporis afflictiva queat irrogari, p. 1. q. 29. n. 20. 21. 22. 23. R. S. L. n. 24. 25.

Moderaminis inculpatæ tutelæ exceſſus graviſſimus num pœna homicidii ordinaria puniri debeat, p. 1. q. 29. n. 26. 27. 28. 31. 32. 33.

MOLITOR.

Molitores infideles etiam ſuſpendio puniuntur, p. 2. q. 85. n. 45. S. S. L. n. 46.

MONASTERIUM.

in Monaſterium detruſio qualis ſit pœna, p. 3. q. 130. n. 12.

in Monaſterium detruſio hodie in terris Reformatarum Eccleſiarum, Monaſteriis abrogatis, in uſu eſſe deſiit, d. n. 12.

MONETA.

Moneta Principum ac Statuum Imperii, pro Moneta Imperatoris Romani reputanda, p. 1. q. 42. n. 38 42.

Monetandi jus regalibus connumeratur, p. 1. q. 42. n. 2. 3. p. 1. q. 43. n. 5. & ſoli competit Imperatori, ib. n. 6.

Monetandi jus etiam ad inferiores Principes ac Status Imperii fuit derivatum, p. 1. q. 43. n. 7. qui tamen non proprio jure, ſed ex ſpeciali Imperatoris conceſſione Monetandi poteſtatem habent, ib. n. 8. 9. 10.

Monetæ cura pertinet ad Principis Majeſtatem, p. 1. q. 42. n. 8.

Monetæ formandæ jus privato concedi nequit, p. 1. q. 43. n. 15.

Monetæ cudendæ jus, Principes & Status Monetales Münz-Stände, *alteri locari aut vendere non poſſunt, p. 1. q. 43. n. 16.*

Monetæ cudendæ jus Imperatori non licet concedere alteri, abſque conſenſu Electorum, p. 1. q. 43. n. 17.

Monetam juſtam abſque conceſſione Cæſaris fabricantium quæ ſit pœna, p. 1. quæſt. 43. n. 20. 21. 23. 24.

Monetam cudi probam multum intereſt Principis ac Reipubl. p. 1. q. 42. n. 4. 5. 6. 7.

inſolitam Monetæ mutationem & depravationem præſagia eſſe magnarum mutationum in rebuspubl. prudentiſſimi quique viri judicarunt, p. 1. q. 42. n. 5.

in conventu circuli Saxon. Superioris, M. Majo Anno 1629. Lipſiæ habito, adverſus civitatem Erfurdenſem pronunciatum, eique ob jus Monetandi abſque conceſſione & privilegio Cæſareo uſurpatum, mulcta mille talentorum Imperialium indicta fuit, p. 1. q. 43. n. 24.

de re Monetali circuli Imperii bini habentur conventus, ſingulis annis, p. 1. q. 42. n. 9. cujus tamen facultas relicta eſt circulis, n. 10.

de Monetarum officinis Caroli Magni mandatum, p. 1. q. 42. n. 3.

MONETÆ FALSIFICATIO.

Monetæ adulterandæ crimen multa habet peculiaria, p. 1. q. 42. n. 13. 14.

Monetæ adulterandæ criminis reo, denegatur appellatio, d. n. 14.

Moneta adulterina unde dicatur, p. 1. q. 43. n. 22.

Monetæ falſæ crimen multifarie committitur, p. 1. q. 42. n. 17. 18. 19. 20.

Monetæ falſæ crimen ratione materiæ quando & quomodo committatur, p. 1. q. 42. n. 21.

Monetæ falſæ crimen dupliciter committitur, ratione ſcilicet materiæ vel formæ, p. 1. q. 43. n. 1.

Monetæ falſificacio quoad formam coërcetur pœna arbitraria, p. 1. q. 43. n. 2.

Monetæ falſificationis crimen quibus modis committatur ratione formæ, p. 1. q. 43. n. 3.

committitur hoc crimen falſificationis Monetæ ab iis, qui abſque privilegio Cæſareo Monetam propria autoritate cudunt, p. 1. q. 43. n. 4. 18. 19.

Monetæ falſificatores in materia, ignis ſupplicio afficiuntur, p. 1. q. 42. n. 22. 23. quomodo puniantur de jure Sax. n. 24. 26. 27. 28. 29. 30.

num qui Monetam falſam fabricant & non exponunt, vel ab alio fabricatam expendunt, flammarum exuſtionibus ſint mancipandi, p. 1. q. 42. n. 26. & ſeqq.

Monetam adulterantium quænam ſit pœna, p. 1. q. 42. n. 15. 16.

Monetam Principum inferiorum, aliorumque Statuum Imperii falſificantes, num pœna ignis ſint afficiendi, p. 1. q. 42. n. 35. 36. 37. 38. 39. 40. S. S. L. n. 44.

Monetæ min. ſpeciei falſificatores an pœnæ ignis ſubjici-

Digitized by Google

jiciendi, p. 1. q. 42. n. 45. 46. 47. 48. R. S. L. n. 49. 50. 51. 52.
Monetæ falſificationis quodnam ſit indicium ad torturam, p. 3. q. 122. n. 84.
falſificantium obulos aut nummos, quænam ſit pœna, p. 1. q. 42. n. 53. usque ad n. 62. R. S. L. n. 58. 59. 63. 64. 65.
falſificatoribus Monetæ opem & auxilium præſtantes, ignis ſupplicio ſubjugandi ſunt, p. 1. q. 42. 66. 67. 68. S. S. L. n. 69. 70.
falſificatores Monetæ peregrinæ ſeu extranei cujusdam Principis, quomodo puniendi, ib. n. 71. usque ad n. 80. S. S. L. n. 81.
Monetam ſolummodo tingentium pœna, p. 1. q. 42. n. 82. 83. S. S. L. n. 84.
rei hujus criminis falſæ Monetæ ex juſta cauſa mitius puniuntur, p. 1. q. 42. n. 85. 86. S. S. L. n. 87. 88.
in crimine falſæ Monetæ minorennitas veniam meretur, p. 1. q. 42. n. 89. S. S. L. n. 90.
pœna eorum, qui ſolummodo cudunt falſam Monetam, non etiam expendunt, p. 1. q. 42. n. 91. 92. 93. 94. 95. S. S. L. n. 96.
Monetam falſam ſolummodo expendentes, non etiam fabricantes eam, quomodo puniantur, p. 1. q. 42. n. 97. 98. 100. 101. 103. 106. 107. S. S. L. n. 104.
qui Monetam falſam ignoranter expendunt, impunitatem aſſequuntur, p. 1. q. 42. n. 108. 109. 110.
in dubio ignorantia juramento eſt probanda, n. 112. S. S. L. n. 113. 114.
pœna alcatorum, exponentium falſam Monetam in ludo, p. 1. q. 42. n. 115. S. S. L. n. 116. 117.
domus, in qua Moneta falſa cuditur, fiſco vindicatur, p. 1. q. 42. n. 118. 119. ac inſimul dominus ædium arbitrarie punitur, n. 120. S. S. L. n. 121. 122.
pœna eorum, qui falſam monetam fabricant & ſimul expendunt, p. 1. q. 42. n. 31. 32. 33. S. S. L. n. 34.
de pœna falſam monetam cudentium literæ Scabinorum ad Illuſtr. Du. Pro-Elector. Saxon. p. 1. q. 42. n. 29.
Monetæ juſtæ ſignum alienum imponentes quomodo puniantur, p. 1. q. 43. n. 30.
Moneta falſificatur etiam ab iis, qui radendo vel mutilando juſtum ei adimunt pondus, p. 1. quæſt. 43. n. 31. quæ ſit horum delinquentium pœna, ibidem n. 32.
num & puniantur radentes Monetam, juſtum pondus excedentem, p. 1. q. 43. n. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 40. 41. S. S. L. n. 42.
num pari pœna ſit plectendus, qui argenteum radit numiſma, ib. n. 43. 44. 47. S. S. L. n. 48.
Moneta quoque falſificatur ratione formæ, per reſolutionem, quando ex grandiori Moneta efficitur minor, p. 1. q. 43. n. 49. reſolutio ſub pœna ignis prohibita eſt, ib. n. 50. quievit hac pœna ante decennium durante ſeculo ærofo, n. 51.
Monetam falſificantes crimen læſæ Majeſtatis committunt, p. 1. q. 42. n. 1. 11.
Monetarii crimen quoque falſi committunt, p. 1. q. 42. n. 12.

MONIALIS.

Monialis quædam, quæ filium ſuum occiderat, combuſta fuit, p. 1. q. 9. n. 18.

MONTES PIETATIS.

Montes pietatis Pontificum & Italorum improbantur, p. 2. q. 92. n. 4. 5. 6.

MORBUS.

Morbus ſeu adverſa valetudo, quatenus delinquentem excuſet a pœna, p. 3. q. 144. n. 40. usque ad n. 47. S. S. L. n. 48. 49. 50. 51.
Morbis extremis extrema ſunt adhibenda remedia, p. 3. q. 101. n. 14.

Mordbrenner.

Mordbrenner und Brenner, quomodo differant, p. 1. q. 38. n. 11. 12.

MORES.

Mores pravi leges bonas in ſuam poteſtatem traxiſſe num reperiantur, p. 3. q. 134. n. 10.

MORS.

Mors abſentis mariti quomodo probetur, p. 2. q. 58. n. 44.
Mors delinquentis extinguit delictum, p. 3. q. 141. n. 1. ita ut noxiorum heredes non teneantur, ibid. n. 2.
Mors delinquentis non præjudicat confiſcationi bonorum, p. 3. q. 141. n. 3.
Mors abſentis quando per unicum teſtem probetur, p. 2. q. 58. n. 44. 45. R. S. L. n. 46.
Mors inde haut proveniat, a quo ſperari debet auxilium, p. 1. q. 19. n. 4.
Mortis cauſam præbens qua pœna plectendus, p. 1. q. 25. n. 55.
Mortis pœna unica tantummodo imponenda eſt reo, p. 2. q. 91. n. 50. 51.
plura Mortis genera inter ſe compatibilia non ſunt, p. 3. q. 132. n. 23.

MORIBUNDUS.

Moribundi exculpatio a præſumptione aggreſſionis aliquem liberat, p. 1. q. 33. n. 56. 58. R. S. L. n. 57.

MOX.

Mox, illico, ſtatim, confeſtim, vocabulorum ſignificatio, p. 1. q. 13. n. 9.

MULCTA.

Mulcta pecuniaria præ omnibus aliis hodie uſitatiſſima, p. 3. q. 130. n. 2. 3. maxime in delictis arbitrariis, n. 4.
in Mulcta pecuniaria certa ſumma pecuniæ eſt exprimenda, p. 3. q. 130. n. 5. O. S. L. n. 6.
Mulcta ſumma quanam dicatur, p. 1. q. 34. n. 21.
Mulcta ſumma quando indicatur reo, p. 1. q. 34. n. 18. 20. S. S. L. n. 19.
Mulcta & pœna quomodo differant, p. 1. q. 34. n. 16.
Mulcta pecuniaria pro crimine capitali ex cauſa quadam irrogata, judici ſuperiori debetur, p. 3. q. 109. n. 41.
Mulctam pecuniariam an & quatenus judex inferior indicere queat, p. 3. q. 109. n. 61. 62. 63. S. S. L. n. 64. 65.
Mulcta pecuniaria ab hæredibus delinquentis quando poſſit exigi, p. 3. q. 141. n. 4.
Mulctæ hodie ſunt de fructibus jurisdictionis, p. 3. q. 109. n. 42. & ſeqq.

MULIER.

Mulier viro reverentiam debet, p. 2. q. 53. n. 14.
Mulier in cauſa civili perſonam ſtandi in judicio non habet, p. 3. q. 105. n. 59. 60.
Mulieris dicentis, ſe infantem mortuum peperiſſe, pœna, p. 1. q. 15. n. 40. 43.
Mulieris partum occultantis pœna, ib. n. 48. 50.
Mulieris ſolutæ cum conjugato rem habentis pœna, p. 2. q. 53. n. 64.
Mulier adulterii rea, omnia bona ex ſtatuto ſibi debita amittit, p. 2. q. 64. n. 32.
Mulier an ob furtum ſuſpendatur, p. 2. q. 82. n. 70.
Mulier quando ad accuſandum admittatur, p. 3. q. 104. n. 23.
Mulier accuſata de crimine, ipſa comparere debet, nec

Digitized by Google

nec curator illius admittitur, p. 3. q. 105. n. 158. S. S. L. n. 63.

Mulier in cauſa civili perſonam ſtandi in judicio non habet, p. 3. q. 105. n. 59. 60.

Mulieres in criminalibus ad teſtificandum admittuntur, p. 3. q. 114. n. 39. & ſeqq.

Mulier an in maleficio vel ſortilegio mitius puniatur, p. 1. q. 50. n. 10.

Mulieres quando in criminibus mitius puniantur, p. 1. q. 12. n. 15. 16. p. 2. q. 53. n. 17. 18.

Mulieres in delictis, jure Divino & Naturali prohibitis, non mitius puniuntur, p. 2. q. 54. n. 21. 22.

Mulieres impudicæ pœnas verentur, p. 2. quæſt. 53. n. 16.

Mulieres minus reſiſtere queunt flammis naturæ, quam viri, ib. n. 17.

Mulieres in eodem delicti genere mitius peccare, quam viros, ibid. n. 18.

Mulierum impudicitia deteſtabilior eſt, ibid. n. 15.

Müntze.

bey der Müntze ſoll man lehren, wie ſich die Welt thut verkehren, *Germanorum eſt proverbium, p. 1. q. 42. n. 4.*

MURUS.

Muros & portas civitatis violantium pœna, p. 1. q. 40. n. 20.

Muros absque hoſtili animo tranſcendens extraordinarie punitur, ibid. n. 24. S. S. L. 25.

MUTUS.

Mutus & ſurdus infanti & furioſo æquiparatur, p. 3. q. 147. n. 4.

Mutus & ſurdus quomodo crimen confiteri poſſit, ib. n. 5. 6. 7. 8.

Mutus & ſurdus delinquens mitius puniri debet, p. 3. q. 147. n. 13. in deciſione hujus quæſtionis quomodo DD. diſtinguant, n. 9. 10. quatenus hæc diſtinctio jure poſſit ſubſiſtere, n. 11. 12.

Mutus & ſurdus delinquens quando pœna delicti ordinaria ſit plectendus, p. 3. q. 147. n. 13. quid ſi delinquens ſolum Mutus vel ſurdus fuerit, ibid. n. 14. 15. quid ſi ex caſu ſuperveniente quis Mutus ac ſurdus factus fuerit, n. 16. ſtatus quæſtionis de eo eſt, qui natura hujusmodi vitium contraxit, & ſimul ſurdus ac Mutus natus eſt, n. 17. ſi intellectum habet, neutiquam a pœna ordinaria exemptus eſt, & quare, n. 18. 19. 20. 21. 22. 25. modo teſtibus de crimine ſit convictus, n. 23. S. S. L. n. 24.

Mutus & ſurdus deficiente intellectu a pœna eſt immunis, p. 3. q. 147. n. 26. 27. 28. 29. ſicuti & hoc caſu, quando teſtibus convinci nequit, n. 30. 31. confeſſio ſignis & nutu facta ad condemnationem ſufficiens non eſt, n. 32. 33. 34. 35. quamvis & hoc caſu pœna extraordinaria queat irrogari, n. 36. 37. S. S. L. n. 38. 39.

Mutus & ſurdus literarum peritus, per ſcripturam fateri delictum, & pœna ordinaria plecti poteſt, p. 3. q. 147. n. 40.

N.

NAUTÆ.

Nautis pro furto in Gallia impoſitum ſupplicium, p. 3. q. 129. n. 11.

NECESSITAS.

Neceſſitas facit probabile, quod alias licitum non eſt, p. 1. q. 30. n. 8.

Neceſſitatis tempore omnia ſunt communia, p. 2. q. 83. n. 41.

NERO.

Nero interrogatus, in quos & ex qua cauſa animadverti vellet, quid reſponderit, p. 3. q. 101. n. 25.

NEX.

Necem defuncti vindicare quinam conſanguinei poſſint, p. 3. q. 104. n. 48.

an ad vindicandum Necem defuncti conſanguinei cogi poſſint, p. 3. q. 104. n. 50. 51. 52. 53. S. S. L. n. 54.

NOBILES.

Nobiles ſuo exemplo humiliores ad delinquendum provocant, p. 1. q. 62. n. 6.

Nobiles quando mitius puniantur, p. 1. quæſt. 38. n. 24. 25.

Nobiles divites & digniores mitius puniri, quam ignobiles & pauperes, quatenus verum, p. 1. q. 9. n. 40. p. 2. q. 62. n. 2. 3.

Nobiles an mitius puniendi in crimine adulterii, p. 2. q. 62. n. 1. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. O. S. L. n. 12. an in crimine homicidii, n. 4. 14. 15. p. 1. q. 2. n. 3. & ſeqq.

Nobiles mitius puniendi, quam ignobiles, in pœnis tantummodo arbitrariis, p. 1. q. 45. n. 90. p. 1. q. 2. n. 3. 5. 12. maxime quando de pœna agitur corporali, d. q. 2. n. 4.

Nobiles an ob blaſphemiam mitius puniantur, p. 1. q. 45. n. 90. 91. 92. S. S. L. n. 93. 94. 95.

Nobiles an in infanticidio mitius puniantur, p. 1. q. 38. n. 23.

Nobiles an in injuriis a palinodia excuſentur, p. 2. q. 96. n. 12. 13. & ſeqq.

Nobiles an propter furtum laqueo ſuſpendantur, p. 2. q. 82. n. 61. 63. & ſeqq.

Nobilis ſtuprans puellam, aut ducere, aut dotare eam tenetur, p. 2. q. 68. n. 53. 54. 56. 59.

Nobiles an in rapina mitius puniantur, p. 2. q. 90. n. 93.

Nobiles a tormentis ſint exempti, p. 3. q. 118. n. 76. & ſeqq.

Nobiles & ignobiles ratione injuriæ illatæ ejusdem ſunt conditionis, p. 2. q. 62. n. 11.

in Nobilium judiciis paganis tractationi cauſarum tam civilium, quam criminalium Notarius juratus præeſſe debet, p. 3. q. 113. n. 41.

Nobilibus aliisque Magiſtratibus in foro ſuo ac cauſa propria, etiam civili, ſubditos ſuos convenire fas eſt, p. 3. q. 104. n. 68.

NOBILITAS.

Nobilitas quatenus in delictis veniam mereatur, p. 2. q. 82. n. 62. 65.

Nobilitas generisque dignitas, an delinquentem a pœna excuſet, p. 3. q. 148. n. 32. 33. 34. 35. 36. 37.

Nobilitas delinquentem a pœna ordinaria non liberat, ib. n. 38. 39. reſpondetur ad textus contrarios, n. 40. 41.

Nobilitas ab homicidii pœna neminem excuſat, p. 1. q. 2. n. 8. nec de jure Divino, Sanctione Carolina, aut jure Sax. n. 9. 10. 11.

NOMEN.

Nomen particulariter ſolvendum quatenus emere liceat, p. 2. q. 92. n. 91. 92. S. S. L. n. 93.

NOMINIS MUTATIO.

Nomen dupliciter mutatur, p. 2. q. 93. n. 34. 35. referuntur exempla eorum, qui nomina ſua mutarunt, n. 32. 34.

Nominis mutatio quatenus ſit prohibita, n. 2. q. 93. n. 33.

Nominis mutationis pœna, ib. n. 38. 39.

NOMINATIO.

Nominatio ſocii criminis qualis eſſe debeat, ut faciat indicium ad torturam, & quænam hujus indicii ſint requiſita, p. 3. q. 121. n. 21. & ſeqq.

NOTARIUS.

Notarii verba teſtium non immutent, æquipollentia verba fingendo, aut locutiones eorum contrahendo, p. 3. q. 114. n. 83.

Digitized by Google

NOTORIUM.

Notoria multa dicuntur, quæ non ſunt, p. 3. q. 116. n. 59.

in Notoriis non expedit cognoſcere, vel ſententiam proferre, ſed exequi & punire, p. 2. q. 95. n. 85.

NOVERCA.

Noverca affinis eſt, non cognata, vel conſanguinea, p. 1. q. 8. n. 38.

Noverca, privigni, & vitricus, parentum & liberorum apellatione proprie non comprehenduntur, p. 1. q. 9. n. 64.

NOXA.

Noxa ſemper gravior ſequitur caput, & pœna major autorem, quam alios, qui autoritate vel exemplo ipſius peccant, p. 1. q. 24. n. 6.

NULLITAS.

Nullitas major non committitur, quam quæ ex omiſſa cauſæ cognitione naſcitur, p. 3. q. 113. n. 5.

Nullum quandoque aliquid in jure dicitur reſpectu effectus, licet ab initio ſubſiſtat, p. 2. q. 56. n. 18.

NUMELLÆ.

Numellæ an referantur inter pœnas corporis afflictivas, p. 3. q. 129. n. 50. 51. 52. 53.

Numellæ non abſorbent pœnas corporales, p. 3. q. 132. n. 71.

Numellas, Pranger und Halßeiſen, *inferior Magiſtratus erigere nequit, p. 3. q. 109. n. 73. S. S. L. n. 74. quod & aſſerendum de lapide, loco pœnæ in collo circumferendo, ib. n. 75.*

Numellas an judex ſuperior, irrequiſito Conſiſtorio Eccleſiaſtico, muris templorum affigere queat, p. 3. q. 109. n. 76. 77. 78. S. S. L. n. 79.

NUMMUS.

Nummus menſura eſſe debet, ad quam omnia commenſurantur, p. 1. q. 42. n. 6.

Nummorum acceptio eſt veritatis prævaricatio, p. 2. q. 93. n. 60.

NUBERE.

Nubere alteri nequit uxor, ſi maritus ex juſta cauſa abeſt, p. 2. q. 58. n. 14.

NUPTA.

Nuptorum novorum apud Romanos & Turcas mos uſitatus, p. 2. q. 63. n. 5.

NUPTIÆ.

Nuptiæ ſecundæ in cauſa divortii quatenus nocenti parti ſint concedendæ, p. 2. q. 63. n. 40. 41. & ſeqq. plura vide ſupra in vocabulo Matrimonium.

Nuptias non concubitus, ſed conſenſus facit, p. 1. q. 12. n. 26. p. 2. q. 67. n. 4.

de Nuptiis quod diſponitur, habet & locum in ſponſalibus, p. 1. q. 12. n. 27.

in Nuptiis contrahendis jus ſanguinis inſpicitur, p. 2. q. 73. n. 71.

NUTRITOR.

Nutritores & Nutrices, proprie parentes non ſunt, p. 2. q. 72. n. 55.

NUTRIX.

Nutricem carnaliter cognoſcentis pœna, p. 2. q. 72. n. 54. S. S. L. n. 56.

O.

Oberhurerey.

Oberhurerey, *ſeu* über Hurerey, *quare adulterium duplicatum dicatur, p. 2. q. 53. n. 5.*

OBSESSIO VIARUM.

Obſeſſiones viarum quomodo puniantur, p. 1. q. 40. n. 36. 39.

OCCIDERE.

Occidere inſultatus aggreſſorem tum demum impune poteſt, ſi aliter periculum evadere nequeat, p. 1. q. 30. n. 1.

Occidere an alapa percuſſus impune queat percuſſorem, p. 1. q. 30. n. 34. 36. 37. 38. S. S. L. n. 39. 40. 41. 42.

an Occidere convitiis laceſſitus honoris ſui tuendi cauſa injuriantem impune poſſit, p. 1. q. 30. n. 68. 69. 71. R. S. L. n. 75. quid juris in injuriis levioribus, n. 76. S. S. L. n. 77. 78. 79. 80. 81. 82.

Occidere an & quando furem nocturnum liceat, p. 1. q. 32. n. 37. 38. 39. S. S. L. n. 40. 41.

Occidere an pro defenſione rerum, impune aliquem liceat, p. 1. q. 32. n. 14. 16. 17. quidam defenſionem rerum tum demum admittunt, ſi cum vitæ periculo conjuncta eſt, n. 19. 20. 21. rejicitur hæc ſententia, n. 22. 23. 24. 25. 31. 32. 36. ſententia Damhouderi, n. 26. 27. 28. R. S. L. n. 29. concordat Didac. Covarruv. n. 30. quando proportio inter res & vitam hominis eſt attendenda, n. 33.

ſi Occidat inſultatus aggreſſorem durante conflictu, an pœna aliqua afficiendus, p. 1. q. 31. n. 22. 23. 24. 25. R. S. L. n. 26.

quomodo puniendus inſultatus, qui poſt breve temporis ſpatium effluxum aggreſſorem occidit, p. 1. q. 31. n. 27. 28. ceſſat hoc caſu pœna ordinaria, n. 29. 30. 31. 32. S. S. L. n. 33.

quid juris, ſi longo temporis ſpatio effluxo inſultatus aggreſſorem Occidat, n. 34. 35. hoc caſu Occiſor pœna ordinaria plectendus eſt, n. 36. 37. S. S. L. n. 39. usque ad n. 44.

quæ ſit pœna Occidentis aggreſſorem poſt rixam ſedatam, ib. n. 45. 46. 47. S. S. L. n. 48. 49.

Occiſoris confeſſio, allegantis moderamen inculpatæ tutelæ, facit indicium ad torturam, p. 3. q. 122. n. 7. 8. 9. O. S. L. n. 10.

an ſi pugno vel baculo percuſſus aliquem Occidit, defenſionem prætendere queat, p. 1. q. 30. n. 19. usque ad n. 26. S. S. L. n. 27. usque ad n. 33.

qui alium Occidit, & aliquem vulneravit, tenetur ſolummodo de homicidio, p. 2. q. 51. n. 42.

qui leviter offenſus aliquem Occidit, num exceptione defenſionis ſe tueri queat, p. 1. q. 30. n. 5. 6. 8. S. S. L. n. 9. 10. 11. 12. 13.

Occidat an quis aliquem propriis manibus, an vero alterius ope, nil refert, p. 1. q. 4. n. 1. 11.

Occidat utrum quis ipſe, an cauſam mortis præbeat, parum intereſt, p. 1. q. 50. n. 34. p. 1. q. 1. n. 35. p. 1. q. 4. n. 10. regula hæc quando locum habeat, p. 1. q. 26. n. 12.

Occidens aliquem ad ſui defenſionem, autor rixæ in periculo conſtitutus, qua pœna plectendus, p. 1. q. 29. n. 42.

Occidens mediatorem intervenientem in rixa, qua pœna afficiendus, p. 1. q. 5. n. 32. 35. S. S. L. n. 33. 34. 36.

an Occidens minantem ſibi cædem, exceptione defenſionis ſeſe tueri queat, p. 1. quæſt. 29. n. 56. 57. quid ſi ad minas verbales accedat aliquis actus, n. 58. 59. 60.

Occidens alium, offenſus ab aliquo, pœnam homicidii incurrit, p. 1. quæſt. 29. num. 50. 51. 52. R. S. L. num. 53. 55. niſi hoc fiat caſu, non data opera, num. 54.

Occidens maleficos crudelis non habetur, p. 3. q. 142. n. 3.

Occidens aliquem ex propoſito, latro potius eſt, quam homicida, p. 1. q. 7. n. 5.

Occidendi animus ſi deſit, veluti ſi quis gladio vel ligno aliquem percuſſerit, pravo animo, volens ei injuriam irrogare, ejusque faciem cicatrice ſignare, non occidere: nec tamen potuit manum ita temperare, quin graviter percuſſerit, ex eaq; percuſſione

præter

Digitized by Google

præter intentionem vulnerantis mors fuerit ſecuta, anne delinquens pœna mortis ſive gladii puniri debeat, p. 1. q. 1. n. 15. argumenta pro ſententia negativa, ib. n. 16. 17. 19. 20. 21. 22. 23. verior eſt ſententia affirmativa, rationibus ac fundamentis firmata, n. 28. 33. 34. 36. 37. 39. 40. 41. 42. S. S. L. pro affirmativa opinione, n. 43. usque ad n. 50. reſponſio ad contraria argumenta pro negativa ſententia adducta, n. 51. & ſeqq. duplex hujus ſententiæ limitatio, n. 62. 63.

Occidendi animus ad irrogationem pœnæ homicidii non ſemper requiritur, p. 1. q. 4. n. 22. 23.

Occidendi voluntas duplex, directa & indirecta, p. 1. q. 1. n. 31. 32.

Occidendi animus & dolus per proprium juramentum rei quando purgari debeat, ib. n. 26.

Occidendi animo ſi quis procedat contra aliquem, nec tamen occidit, qua pœna afficiendus, p. 1. q. 25. n. 17. 18.

de Occidendi animo quomodo conſtare poſſit, p. 1. q. 1. n. 24. 25. 26. 27.

Occidens aliquem ex errore perſonæ, quomodo puniatur, p. 1. q. 5.

Occidens fratrem, collateralem vel affinem, quomodo puniatur, p. 1. q. 13. n. 2. 6. 10. & ſeqq.

Occidens conſobrinum quomodo puniatur, ib. n. 39.

Occidens quem in domo propria, quomodo puniatur, p. 1. q. 24. n. 39. & ſeqq.

Occidens Principem aut dominum ſuum quomodo puniendus, ib. n. 27. 29.

Occidens alium, quam aggreſſorem, quomodo puniatur, p. 1. q. 29. n. 50. 54.

OCCISOR.

Occiſor tenetur de exceſſu, qui alio modo periculum effugere potuiſſet, p. 1. q. 30. n. 4.

Occiſor non debet interrogari, an vulneratus ex vulnere deceſſerit, p. 1. q. 113. n. 30.

Occiſori ob qualificatam confeſſionem nequaquam pœna homicidii infligenda, p. 1. q. 33. n. 66.

Occiſorem an offenſio jocoſa a pœna homicidii liberet, p. 1. q. 30. n. 14. 15. 16. R. S. L. n. 17. 18.

OCCISUS.

Occiſus videtur a ſeipſo, qui ab invaſo ſe defendente interfectus, p. 1. q. 28. n. 9.

Occiſi quoad perſonam, circa irrogationem pœnæ nullus habetur reſpectus, p. 1. q. 2. n. 22.

Occiſi cadaveris inſpectio neceſſario præcedere debet, p. 1. q. 26. n. 29.

qualis inſpectio eſſe debeat, & quænam ſint ejus requiſita, ib. n. 30. 31. 32. 33. 49. creditur Medicis ſeu Chirurgis ad minimum duobus, n. 34. niſi unicus ſolum reperiatur eo loco, quo vulneratio facta eſt, n. 35. quando fides habenda barbitonſoribus, n. 36. O. S. L. n. 37. Medicis non niſi juratis credendum, n. 38. 39. ſufficit tamen, quod a principio functionis ſuæ ſemel juramentum præſtiterint, n. 40. R. S. L. n. 41. contra judicium Medicorum admittitur contraria probatio inquiſiti, p. 1. q. 26. n. 47. R. S. L. num. 48.

Occiſi cadaveris inſpectionis requiſita omitti nequeunt, p. 1. q. 26. n. 50. 52. S. S. L. n. 53. 54.

an Occiſi cadaver non eſt animadvertendum, p. 1. q. 2. n. 30. 33.

OCCULTATIO.

Occultatio delicti quale faciat indicium, p. 3. q. 120. n. 83.

Occultatio imprægnationis & puerperii indicium facit ad torturam, p. 3. q. 122. n. 22. & ſeqq.

Occultantes delicta quomodo puniendi, p. 3. q. 134. n. 63.

OCTAVIUS.

Octavius Cæſar capta civitate Peruſia, quæ erat partium Antonii, trecentos ex deditiis electos utriusque ordinis, ad aram Julio ſtructam, idibus Martiis hoſtiarum more mactavit in pœnam defectionis, p. 3. q. 128. n. 22.

Octavius Cæſar pædagogum miniſtrosque Caji filii per occaſionem valetudinis & mortis ejus ſuperbe avareque in provincia graſſantes, oneratos gravi pondere cervicibus præcipitavit in flumen, p. 3. q. 128. n. 45.

ODIOSUM.

Odioſa extendi non debent, p. 1. q. 38. n. 74.

Odioſa reſtringenda potius ſunt, quam extendenda, p. 1. q. 13. n. 37.

OFFENSIO.

Offenſio & ira num a pœna excuſent, p. 1. q. 38. n. 58. & ſeqq.

Offenſio præcedens & juſtæ iracundiæ calor reum liberat a pœna ordinaria, p. 1. q. 18. n. 5.

Offenſionem corpus dicitur ſentire, quando ex percuſſione patitur dolorem, livorem, tumorem aut ſanguinis effuſionem, p. 1. q. 30. n. 7.

OFFICIALIS.

Officiales Principis a quo puniendi, p. 3. q. 110. n. 80.

Officiales infideles quomodo puniendi, vid. ſupr. in vocab. Adminiſtrator.

OMNIS.

Omnis particula nihil excludit, p. 1. q. 22. n. 28. p. 1. 38. n. 18. p. 1. q. 45. n. 54.

OPEM FERRE.

Opem ferens in delictis quatenus puniatur, p. 1. q. 37. n. 61.

Opem ferre in furto quis tripliciter poteſt, p. 2. q. 87. n. 10.

Opem ferens & cauſam immediatam furto dans, ordinarie punitur, ib. n. 16. 17. & ſeqq.

Opem ferens furi per actum remotum, & de lucro participans an ordinarie puniatur, ib. n. 25. 26. 27. 28.

Opem in ipſo actu furandi ferentis pœna, ib. n. 30. 33.

Opem ferens poſt furtum commiſſum, ib. n. 38. & ſeq.

Opem ferens latroni quomodo puniatur, p. 1. quæſt. 22. n. 30.

Opem falſificatori monetæ ferentis pœna, p. 1. q. 42. n. 66. 67.

Opem ferens plagiario ordinarie punitur, p. 2. q. 83. n. 93. 94.

Opem ferens raptori ordinarie punitur, p. 2. q. 9. n. 62.

Opem ferens ſacrilego quomodo puniatur, p. 2. q. 89. n. 56. 57. 58.

Opem ferens temeratori venationum an ordinarie puniatur, p. 2. q. 84. n. 62. 63.

OPINIO.

Opinioni communi inhærere non ſemper tutum eſt, p. 2. q. 72. n. 7.

OPTIO.

Optionis jus, quod mulieri competit defuncto marito, ad heredes deſcendentes tranſit, p. 2. q. 65. n. 32.

ORDO.

Ordine omnia reguntur, geruntur, & conſervantur, adeo ut equum per caudam frenare dicatur, qui ſine ordine procedit, p. 3. q. 103. n. 5.

OSCULUM.

Oſculum luxurioſum quale ſit indicium, p. 2. q. 60. n. 27.

P.

PACIS VIOLATIO.

Pacis publ. fractæ cauſa, primo loco inter cauſas & perſonas, quæ in prima inſtantia ad Cameram perti-

Digitized by Google

pertinent, ſive mediate ſive immediate imperio ſint ſubjectæ, ponitur, p. 1. q. 36. n. 7.
Pacis fractæ crimen variis modis committitur, p. 1. q. 35. n. 30.
Pacis fractæ crimen num committant effractores carceris, p. 1. q. 35. n. 39.
Pacis fractæ Conſt. loquitur generaliter, p. 1. q. 35. n. 24.
de Pace fracta Conſt. Imper. pertinet etiam ad homines privatos, p. 1. quæſt. 35. n. 23. S. S. L. num. 25. 26. 27.
in Pacis fractæ crimen non omnis vis publ. incidit, p. 1. q. 35. n. 13.
Pacis publ. fractæ crimen grave & atrox eſt, p. 1. q. 35. n. 12.
de Pace publ. Conſtitutio ab Imperatoribus & Statibus Imperii in Comitiis promulgata, p. 1. quæſt. 35. n. 2. quare conſtitutio hæc ſtricte ſervanda ſit, n. 3. 4.
Pacis publ. fractæ quænam ſint requiſita, p. 1. q. 40. n. 2. 3. p. 1. q. 35. n. 6.
ad Pacis publ. fractionem quot perſonæ requirantur, p. 1. q. 35. n. 18. 19.
Pacis publ. fractæ pœna eſt Bannum Imperiale, p. 1. quæſt. 35. num. 8. inſuper & aliæ pœnæ adverſus violatores Pacis publ. ſunt proditæ, num. 9. 11. inter haſce referenda quoque eſt pœna gladii, n. 10.
Pacis fractæ criminis conatus, punitur pœna ordinaria, p. 1. q. 35. n. 28. S. S. L. n. 29.
ex Pacis fractæ Conſtitutione puniuntur etiam ædium effractores & expugnatores, p. 1. q. 35. n. 31. 32. S. S. L. n. 33. 34.
quænam ſit pœna expugnationis ædium, quando hæc non incidit in crimen fractæ Pacis, ib. n. 35. 36. 37. R. S. L. n. 38.

PACIS VIOLATOR.

Pacis publ. violator licet ipſo jure in pœnam banni incidat, nihilominus tamen ſententia declaratoria requiritur, p. 1. quæſt. 41. n. 102. p. 1. q. 36. n. 28.
Pacis publ. violatoribus num ſalvus conductus concedendus, p. 1. q. 36. n. 26. 27. 28. 30. 31. reſtringitur deciſio ad ſalvum conductum communem ſive generalem, ib. n. 32. S. S. L. n. 33.
per Pacis publ. violatores publica tranquillitas, & tranquilla libertas læditur, p. 1. quæſt. 35. num. 3.
contra Pacis publ. violatores Ordinibus Imperii executio mandata eſt, p. 1. q. 36. n. 13.
ut in Pacis publ. violatores pro jure & more cujusque regionis animadvertant, a Cæſarea Majeſtate Magiſtratibus & Ordinibus inferioribus quibuscunque permiſſum eſt, p. 1. quæſt. 36. num. 15.
Pacis publ. violatores variis ſubjiciuntur pœnis, p. 1. q. 36. n. 1.
inter quas pœnas præcipua eſt bannum imperii, ibid. n. 2.
Pacis publ. violatores an ſolus Imper. & Camera Caſ. vel etiam Status Imper. in bannum declarare queant, p. 1. quæſt. 36. n. 3. opinio negativa pro ſolo Imper. & Camera Imperiali, n. 5. referuntur argumenta hujus opinionis, num. 6. 7. 8. 9. 10. verior eſt ſententia affirmativa, n. 11. 12. 24. referuntur fundamenta hujus ſententiæ, n. 13. 15. 16. reſponſiones ad argumenta contraria, n. 18. 19. 20. 21. S. S. L. n. 25.

PACTUM RETROVENDITIONIS.

Pactum retrovenditionis quatenus admittatur in pignore, p. 2. q. 92. n. 96. & ſeqq.

PALINODIA.

Palinodia jure Civili eſt incognita, p. 2. q. 94. n. 13.
Palinodiæ actio num ſit Civilis vel Criminalis, ibid. n. 50. & ſeqq. R. S. L. n. 64.
Palinodiæ actio num ſit pœnalis, & quidnam contineat, ib. n. 15. 16. 17.
Palinodia an omnibus injuriantibus imponenda, ib. num. 18. 19. 20. quomodo procedendum ſit adverſus reum contumacem, Palinodiam præſtare nolentem, ſi præſens ſit, ibid. n. 21. 24. 25. S. S. L. n. 22. 23. 26. quid ſi reus ſit fugitivus & abſens, num. 27. 28. 30. S. S. L. n. 29. 31.
Palinodia num infamet, p. 2. q. 94. n. 65. 66. 67.
Palinodia non habet locum, ubi judex ex officio inquirit, p. 2. q. 96. n. 9.
Palinodiæ actio an adverſus Collegium vel Univerſitatem intentari poſſit, p. 2. quæſt. 96. n. 16. 17. 18.
ad Palinodiam omnes indifferenter injuriantes conveniri poſſunt, p. 2. q. 96. n. 11.
a Palinodia Clerici non ſunt exempti, ibid. n. 19. 20. R. S. L. n. 21.
a Palinodia nobilitas non excuſat, ib. n. 12. 13. 14. O. S. L. n. 15.
reus in curia Elector. Saxon. injuriarum actione conventus a Palinodia ſe liberare poteſt, ſi ſponte profiteatur, ſe de actore non niſi bonum atque honeſtum ſcire ac loqui poſſe, p. 2. quæſt. 97. num. 12. 13. idemque obtinet in aliis judiciis inferioribus, n. 14. 15. certæ ponuntur limitationes, n. 16. 17. 18. S. S. L. n. 19. 20. 21.
an actor Palinodiam cum æſtimatione injuriarum in libello cumulare queat, p. 2. q. 95. n. 31. S. S. L. n. 32. quid juris in Camera Imperiali, num. 33. R. S. L. n. 34.

PAPA.

a Papa plurimi Imperatores non fuerunt coronati, p. 1. q. 41. n. 51.
Papalis coronatio non facit Imperatorem, p. 1. q. 41. n. 48. 49. 50.

PARAPHERNALIA.

Paraphernalia uxoris adulteræ, an vir lucretur jure Civili, p. 2. q. 64. n. 19. 20. 22. an jure Sax. ib. n. 28. 29. 35. 36.

PARENTES.

Parentes jus vitæ necisque in filios quondam habebant, p. 1. q. 9. n. 1.
Parentes non tenentur pro delictis liberorum, p. 3. q. 131. n. 5. S. S. L. n. 6.
adverſus Parentes delinquentium liberorum pœnæ, p. 2. q. 100. n. 31. 32. 33. S. S. L. n. 34.
Parentibus impias manus inferentes liberi quomodo hodie puniendi ſint, ib. n. 36. 37. 38. 39. 44. S. S. L. n. 40. 41. 42. 43. 45. 46.
Parentibus & Magiſtratibus æqualis debetur honor, p. 2. q. 100. n. 25.
injuria, quæ parentibus infertur, habetur atrocior, ib. n. 1.
a Parentibus ſummum beneficium, nimirum poſt Deum, vitam accepimus, p. 1. q. 32. n. 3.
Parentum appellatione omnes in infinitum ſuperiores continentur, p. 2. q. 74. n. 16.
Parentum juſſus quatenus liberos delinquentes a pœna ordinaria excuſet, p. 1. q. 18. n. 46.
Parentes filios fornicari permittentes puniuntur, p. p. 2. q. 71. n. 40. 41. 43.
Parentes & affines an delinquentem & latitantem indicare, & ignorantiam juramento purgare teneantur, p. 3. q. 134. n. 52. & ſeqq.

PARI-

Digitized by Google

PARISIENSIS.

Pariſienſis laniena fuit crudeliſſima, p. 1. q. 44. n. 23. 24. 25.

PARRICIDA.

Parricidam impune quondam occidere licuit, p. 1. q. 8. n. 5.
Parricidarum pœna, p. 1. q. 7. n. 15.
cum Parricida cur quatuor beſtiæ culeo inſuantur, p. 1. q. 8. n. 9.
Parricidæ in defectu fluminis propinqui, rota pœna afficiuntur, p. 1. q. 8. n. 22.

PARRICIDIUM.

Parricidium unde dicatur, & quodnam proprie ſit delictum, p. 1. q. 8. n. 2.
Parricidium venit etiam nomine homicidii, p. 1. q. 15. n. 56.
Parricidium crimen eſt atrociſſimum & immaniſſimum, ib. n. 3. 6.
de Parricidio quare Solon legem non tulerit, p. 1. q. 8. n. 4.
in Parricidio quænam indicia ad probationem corporis delicti ſint ſufficientia, p. 1. quæſt. 16. num. 24. 25.
Parricidium variis modis & in diverſis perſonis committitur, p. 1. q. 8. n. 24.
Parricidii pœna quænam apud Romanos fuerit, p. 1. q. 8. n. 7.
ob quam cauſam pœna talis fuerit introducta, ib. n. 8. 9. 10.
num hæc pœna etiamnum hodie ſit in uſu, ib. n. 11. usque ad n. 16.
quæ pœna hodie obtineat in foro Saxon. n. 17. S. S. L. n. 23.
quatenus pœna Parricidii a Romanis adinventa hodiernis moribus fuerit immutata, num. 18. usque ad n. 22.
Parricidium committit conjux conjugem occidendo, p. 1. q. 12. n. 1.
quænam hujus delicti pœna, de jure Civili, ibid. n. 2. usque ad n. 10.
quænam in foro Saxon. ib. n. 13. 18. S. S. L. n. 17. 19. 20. 21. 22.
Parricidium in collateralibus conſanguineis, & affinibus committitur, p. 1. q. 13. n. 1.
quæ ſit pœna hujus delicti, ib. n. 2. 3. 4. 5. 6. 7.
pœna hujus criminis in foro Sax. n. 8.
quænam perſonæ hac pœna teneantur, ibid. n. 11. 12. S. S. L. n. 13.
quid juris in occiſore fratris ex unico tantummodo latere ſibi conjuncti, p. 1. q. 13. n. 14. 16. R. S. L. n. 18.
pœna occidentis conſanguineos in gradu remotiori, p. 1. q. 13. n. 19. S. S. L. n. 20.
occidens patruum, avunculum, amitam vel materteram, quo ſupplicio puniatur, p. 1. q. 13. n. 21. R. S. L. n. 22.
pœna ejus, qui fratris ſororisve filium filiamve necat, p. 1. q. 13. n. 23. R. S. L. n. 25.
affinem interficientis pœna, p. 1. q. 13. n. 26. 29. S. S. L. n. 30.
Parricidii pœna ad quem usque gradum conſanguinei & affines ſeſe necantes teneantur, ib. n. 31. 32. Q. S. L. n. 38.
pœna occidentis conſobrinum conſobrinamve, ib. n. 39. S. S. L. n. 41.
Parricidii in parentes commiſſi pœna, p. 1. q. 8. n. 25. 26. 27.
Parricidii pœna an teneantur ſpurii & liberi naturales, inceſtuoſi & adulterini, ib. n. 28.
Parricidii pœna an afficiendi ſocerum, ſocrum, vitricum, novercam, aliosve ſimiles, trucidantes, ibid. n. 29. 30. 31. 32. deciſio hujus quæſtionis, n. 33. usque ad n. 37. S. S. L. n. 39. 40. 41. 42.
quandoque pœna necantium vitricum, novercam, exaſperari poteſt, p. 1. q. 8. n. 46. R. S. L. n. 47.
qua pœna plectendus ſit ſponſus ſponſam ſuam interficiens, p. 1. quæſt. 12. num. 23. 24. & ſeqq. S. S. L. n. 45.
quid ſi ſponſus ſponſam impregnatam occidat, p. 1. q. 12. n. 46. S. S. L. n. 47.
Parricidii pœna ad ſolam rei confeſſionem irroganda haud eſt, priusquam de corpore delicti conſtet, p. 1. q. 16. n. 1. 7. 0. S. L. n. 8.
in Parricidii crimine quando de corpore delicti certo conſtare dicatur, p. 1. q. 16. n. 7. 9. 12. 13. 14. R. S. L. n. 15.
de Parricidii crimine quomodo conſtare poſſit, ſi cadaver canibus devorandum, vel in aquam profluentem fuerit projectum, p. 1. q. 16. num. 16. 17. 22. 23. S. S. L. n. 26.
num per unicum teſtem corpus delicti queat probari, p. 1. q. 16. n. 27. S. S. L. n. 28.
an ſecundinæ probent corpus delicti in crimine infanticidii, ib. n. 29. S. S. L. n. 30.
de Parricidio, ſi ne quidem ex certis indiciis conſtet, quomodo reus puniri debeat, ib. n. 31. 33. S. S. L. n. 35. 36. 37. 38. 39. 40.
quodnam indicium ſufficiens ad irrogandam pœnam gladii, ib. n. 34.
ad nudam rei confeſſionem delinquenti pœna mortis irroganda haud eſt, p. 1. q. 16. n. 41. ſed ſolum fuſtigatio ac perpetua relegatio, ib. n. 42. S. S. L. n. 43. 44.
Parricidii pœna non obtinet, niſi occiſor habuerit animum & propoſitum occidendi, ib. num. 42. 44. S. S. L. n. 46.
Parricidium non quodvis culei ſupplicio punitur, p. 1. q. 12. n. 39.
Parricidii pœna ceu odioſiſſima ad conatum extendenda haud eſt, p. 1. q. 17. n. 17.
in Parricidii pœna conſideratur tantum ſubſtantia parentum & liberorum ſeu filiationis, non qualitas, p. 1. q. 9. n. 16.
pro Parricidio attentato qui ordinariam pœnam irrogandam eſſe arbitrantur, eorum opinio refertur, p. 1. q. 17. n. 1. 3. 4. maxime ſi veneno Parricidium ſit attentatum, num. 2. contrarium ſentientium opinio, n. 5. 7. 8. 9.
de conſuetudine generali conatus non punitur pœna ordinaria, ibid. n. 14. 16. vera deciſio, n. 10. 11. 12. 13. diſpoſitio juris Saxon. hac de re, num. 15. 17. Ordinationis Criminalis Caroli V. Imperatoris, num. 16.
pro Parricidii attentato quænam pœna ſit infligenda, p. 1. q. 17. n. 18. 19. 20.
ſi delinquens ad actum proximum devenerit, & damnum irrecuperabile dederit, quænam ſit pœna, p. 1. quæſt. 17. num. 21. 22. 23. 24. S. S. L. n. 25. 26. 27. 28.
Parricidii attentati, absque damno dato irrecuperabili, quænam ſit pœna, p. 1. q. 17. n. 29. 30. 31. S. S. L. n. 32. 33. 34. 35.
ſi in Parricidii actu remoto delinquens ſubſiſtat, quænam conatus iſtius pœna, p. 1. q. 17. n. 36. 37. S. S. L. n. 38.
Parricidii crimen quandoque aggravatur, p. 1. quæſt. 14. num. 10. quare & tum pœna quoque exaſperari debet, num. 2. 9. S. S. L. n. 5. 6. 7. Reſponſ. Jenenſ. n. 8.
Parricidii pœna ob criminis reiterationem exaſperari debet, p. 1. q. 14. n. 10.
an Parricidii indifferenter cujusvis reiteratio uſtulatione ferri candentis puniatur, p. 1. q. 14. n. 17. 18. 19. 21. S. S. L. n. 22. 23.
Parricidii pœna quandoque mitiganda eſt, p. 1. q. 15. n. 1.
Parricidii pœna ordinaria ceſſat, quoties in occidente deeſt propoſitum necandi, p. 1. quæſt. 15. n. 2. 3. 4. 5. 7.

Digitized by Google

Parricidii doloſi, absque animo tamen occidendi perpetrati, pœna, p. 1. q. 15. n. 9. 10. 11. S. S. L. n. 16. 17. 18. 19. 20. 21.

Parricidii absque dolo perpetrati pœna, p. 1. q. 15. n. 22. 24. S. S L. n. 26. usque ad n. 32.

in Parricidio quomodo culpa levis ſit coercenda, p. 1. q. 15. n. 33. 34. pro levi culpa pœna extraordinaria imponenda eſt, n. 35. S. S. L. n. 36. 37. 38.

ob Parricidium doloſum an in Werigeldum occiſor condemnari debeat, p. 1. q. 15. num. 53. 54. 55. 57. 58. Sent. veterum Scab. n. 59.

Parricidii pœna perinde ut alia ſupplicia arbitrio judicis eſt ſubjecta, p. 1. q. 18. n. 1.

a Parricidii pœna ordinaria quænam cauſæ reum eximant, p. 1. q. 18. n. 2. 4. cauſa etiam injuſta & beſtialis delinquentem a dolo excuſat, n. 3. & 15.

Parricidium ex errore commiſſum veniam meretur, p. 1. q. 18. n. 14. 15. 16. 18. R. S. L. n. 19. 20. 21.

Parricidii ante conſummationem pœnitentia quatenus delinquentem excuſet, p. 1. q. 18. n. 22. 25. R. S. L. n. 26.

in Parricidii crimine ætas minorennis veniam meretur, p. 1. q. 18. n. 27. 28. 29. 30. R. S. L. n. 32.

in Parricidii crimine Melancholici qua pœna plectendi, p. 1. q. 18. n. 33. usque ad n. 37. S. S. L. n. 38. 39. 40. 41.

in Parricidii delicto ebrietas quatenus delinquentem excuſet, p. 1. q. 18. n. 42. 43. R. S. L. n. 44.

in Parricidii delicto mandatum & juſſus parentum num reum excuſet, p. 1. q. 18. n. 45. 46. R. S. L. num. 47. 48.

in Parricidii delicto metus & timor an veniam mereatur, p. 1. q. 18. n. 49. 50. S. S. L. n. 52. 53.

a pœna Parricidii morbus Epilepticus in quantum reum liberet, p. 1. q. 18. n. 54. R. S. L. n. 55.

PARTUS.

Partus ſuppoſiti pœna, p. 2. q. 93. n. 27. 28. 29. S. S. L. n. 30. 31.

per Partus alieni ſubſtitutionem falſum perpetratur, p. 2. q. 53. n. 22. p. 2. q. 61. n. 7.

PASCUA.

Paſcua venenantium quæ ſit pœna, p. 1. q. 21. n. 29. 30. R. S. L. n. 31. 32.

PASQVILLUS.

Paſquillus unde dicatur, p. 2. q. 98. n. 3.

Paſquillus & injuria ſcriptis illata quomodo differant, p. 2. q. 98. n. 4. 51. 52. 53.

Paſquilli definitio, p. 2. q. 98. n. 2.

Paſquilli propalator, inventor, legens ac conſulens, non tenetur pœna famoſi libelli, ib. n. 17. usque ad n. 23. qua pœna hi ſint plectendi, n. 21.

Paſquillo qui nomen ſuum ſubſcripſit, an pœna famoſi libelli ſit plectendus, p. 2. q. 98. n. 24. argumenta affirmativæ ſententiæ, n. 25. 26. 27. verior eſt ſententia negativa, n. 28. 29. 32. 33. S. S. L. n. 34. 35. refutantur argumenta affirmativæ opinionis, n. 36. 37. 38. 39.

PATER.

Pater filii defenſor in judicio criminali admittitur, p. 3. q. 105. n. 81. 82. 83.

Pater quilibet infanti neceſſaria ſubminiſtret, p. 2. q. 68. n. 105.

Patri quondam competebat jus vitæ & necis, p. 2. q. 100. n. 26. quod hodie juſta ex cauſa ei fuit ademptum, n. 27. 28. 29. 30.

PATERFAMILIAS.

Paterfamilias an & quando de incendio, ex culpa & negligentia familiæ ſuæ exorto, teneatur, p. 1. q. 39. n. 51. 53. 54. 55.

an Paterfamilias teneatur probare culpam ſuam ſuorumque abſuiſſe incendio in ædibus exorto, ibid. n. 58.

Paterfamilias miniſtrorum, qui ad illud officium deputati non fuerint, nec hoſpitum, aut advenarum, culpam non præſtat, p. 1. q. 39. n. 61. quatenus verum, n. 66.

PATRIUS.

Patria poteſtas impietate, non atrocitate conſiſtere debet, p. 1. q. 9. n. 2.

PATRIARCHA.

Patriarcharum Polygamorum exempla examinantur, & quid de his ſentiant Theologi, p. 2. q. 66. n. 4. usque ad n. 11.

PATIBULUM.

Patibulum Magiſtratus propriis ſumptibus erigere, atque collapſum reficere tenentur, p. 3. q. 138. n. 52. R. S. L. n. 53.

PAUPERTAS.

Pauperitas in fornicatione an excuſet, p. 2. quæſt. 70. n. 30.

Paupertas an in lenocinio excuſet, p. 2. q. 71. n. 70.

PECCATUM.

Peccata omnia æqualia eſſe contendunt Stoici, p. 1. q. 24. n. 4.

Peccata tanto graviora ſunt, quanto diutius detinent animam alligatam, p. 3. q. 101. n. 13.

Peccata ſuppliciorum & pœnarum comminatione præcaventur, p. 3. q. 101. n. 5.

Peccata coercentur pœnarum irrogatione, p. 3. q. 101. n. 9.

PECUNIA.

Pecuniæ appellatione quæ veniant, p. 1. q. 19. n. 38. p. 1. q. 22. n. 52.

Pecuniæ interventui delictum facit atrocius, p. 1. q. 19. n. 7. 8. p. 1. q. 22. n. 12. 40. p. 1. q. 38. n. 50.

Pecunia & bona, vita hominis vocantur, p. 1. quæſt. 32. n. 15.

Pecunia corruptus qui delinquit, non eſt proprie inimicus, nec habet excuſationem aliquam ſui delicti, p. 1. q. 19. n. 9.

qui Pecuniam alteri exſolvendam accipit, eam vero pro ſua neceſſitate expendit, quomodo puniendus, p. 2. quæſt. 85. n. 92. 93. 94. 95. S. S. L. n. 96.

Pecunia ludo deperdita a lucrante condici poteſt, p. 3. q. 134. n. 23. & ſeqq. fallit de jure Saxon. ib. n. 25.

Pecunia luſori mutuo data repeti poteſt, ib. 27.

Peinlich.

Peinlich, vocab. ſignificatio, p. 3. quæſt. 102. n. 44. 45. 55.

Peinliche Klage, quid ſit, ib. n. 49.

Peinliche Straffen, quæ ſint, ib. n. 51.

Peinliche Hals-Gerichte quomodo in foro Sax. differat vom hochnothpeinlichen Hals-Gerichte, & quæ ſit horum vocabulorum uſurpatio, p. 3. q. 136. n. 53. & ſeqq.

PERCUTERE.

Percutientis aliquem in loco publ. an gefreytem Ort, quænam ſit pœna, p. 1. q. 40. n. 30. 31.

Percuſſiones & alapæ ad juriſdictionem inferiorem pertinent, p. 2. q. 99. n. 14. qua pœna coerceantur, n. 15. 16. 17. 18.

PERICULUM.

Periculum ubi majus, ibi cautius agendum, omnibusque modis providendum, ne quid alterius incommodo aut periculo, quod contra jus vel utilitatem publ. ſit, injurioſe committatur, p. 3. q. 103. n. 4.

Periculo

Digitized by Google

Periculo ſe ſubjiciens in diſcrimine vitæ non videtur conſtitutus, p. 1. q. 29. n. 44. 99.

PERITIA.

Peritia delinquentis minuit pœnam, p. 3. q. 149. n. 64. modo Princeps conſentiat, quem judex conſulere debet, n. 65. & ſeqq.

PERITUS.

Peritis in arte ſua credendum eſt, p. 1. q. 26. n. 24.
Peritis in arte non creditur, niſi juratis, p. 2. q. 78. n. 58.

PERJURIUM.

Perjurium eſt ſpecies criminis læſæ Majeſtatis divinæ, p. 1. q. 46. n. 11.
Perjurium atrox & grande crimen eſt, p. 1. quæſt. 46. n. 3.
Perjurium teſtis deponentis, in crimen falſi incidit, ib. n. 35.
Perjurii definitio, p. 1. q. 46. n. 2.
de Perjurio reſcriptum Imp. Alexandri in l. 2. C. de reb. cred. p. 1. q. 46. n. 4. in quo explicando anxie laborarunt Dd. ib. n. 5. 21. variæ referuntur explicationes interpretum, ib. n. 6. usque ad n. 12. vera explicatio l. 2. C. de reb. credit. ib. n. 23. usque ad n. 28. ratio hujus explicationis, n. 29. reſpondetur ad contraria, n. 30. 31. 32. 33. 34.
inter Perjuria temeraria, deliberata & inconſiderata, probe diſtinguendum, p. 1. q. 46. n. 46.
in Perjurio perpendendum eſt damnum & commodum, ib. n. 47.
Perjurium num jure Civili Romano fuerit punitum, ib. n. 3. & ſeqq.
Perjurii pœna fit mentio in jure Civili, ib. n. 15.
Perjurium jure Romano non puniebatur, ib. n. 22.
Perjurium Deus non relinquit impunitum, p. 1. quæſt. 46. n. 37. quod demonſtratur exemplis, ib. n. 38. 39.
Perjurium moribus hodiernis punitur a Magiſtratu, p. 1. q. 46. n. 40. 41. nec non de jure Pontificio, ibid. n. 42. arbitraria pœna hodie Perjuri puniuntur, pro arbitrio judicis, n. 43. usque ad n. 47. reſponſ. Jenenſium, n. 48. S. S. L. n. 49.
Perjurium quando puniatur amputatione digitorum, p. 1. q. 46. n. 50. 51. 53. 56. S. S. L. n. 54.
Perjurii pœna ordinaria quomodo ceſſet, p. 1. q. 47. n. 46. 47. quænam cauſa ad excuſationem a pœna ordinaria ſit ſufficiens, n. 48. 49. 51. O. S. L. n. 50. 52. 53. 54. 55.
Perjurii pœnam quilibet ſubiret, ut vitam redimeret, p. 1. q. 1. n. 26.
Perjurium punitur pœna extraordinaria, p. 1. q. 47. n. 1.
Perjurium relegati revertentis quomodo puniatur ſecundum Sanctionem Carolinam, p. 1. q. 47. num. 5. quomodo de jure Sax. n. 6. 7. 8. vid. plura in vocab. Relegatus.
in Perjuros an non in Imper. Romano certa ac ordinaria pœna definita ſit, p. 1. quæſt. 46. num. 50. & ſeqq.
Perjuros Ethnici graviſſimis afficiebant pœnis, ibid. n. 13.
Perjuros Ægyptii capitali ſupplicio puniebant, ibid. n. 14.
adverſus Perjuros genera pœnarum legibus prodita ſunt, ib. n. 16. 17. 18. 19. 20.
Perjurio ſuo qui alium ad capitalem pœnam fecit damnari, ſimili pœna affici debet, p. 1. quæſt. 46. n. 55.

PERMITTERE.

ſi Permittitur aliquid Lege, vel Statuto, vel Conſuetudine, omne id, quod ex tali actu permiſſo ſequitur, punibile non eſt, p. 1. quæſt. 28. num. 32.

PERMUTATIO.

Permutationis violentæ & coactæ pœna quænam ſit, p. 1. q. 19. n. 9. 10. 13. S. S. L. n. 11. 12.

PERSÆ.

Perſarum Reges aureos nummos ſua ſignabant imagine, qui inde Darici dicebantur, p. 1. q. 42. n. 2.

PERSVASIO.

Perſuaſio nimia videtur habere vim coactionis, p. 2. q. 68. n. 28.

PESTIS.

Peſtis nulla efficacior eſt ad nocendum, quam familiaris inimicus, p. 1. q. 22. n. 27.

PHARMACOPOLA.

Pharmacopolæ, aliique venenorum venditores ac inſtitores, juramento de non temere vendendo & dando veneno ſine cognitione & permiſſu Magiſtratus, ſunt adſtricti, p. 1. q. 20. n. 7.

PHILIPPUS.

Philippus XXIII. Rex Macedoniæ a Pauſania obtruncatus eſt, quod ſtuprum ab Attalo commiſſum non vindicaſſet, p. 3. q. 116. n. 14.
Philippi Haſſiæ Landgravii dicterium, man ſoll einem Fürſten kennen bey reiner Straſſe, guter Müntze und Haltung beſchehener Zuſage, p. 1. q. 42. n. 4.

PHILTRUM.

Philtrum ſeu poculum amatorium propinantis pœna, p. 1. q. 21. n. 15. 16. 17. 18. 20. 21. R. S. L. n. 22. 23.

PHYSIOGNOMIA.

Phyſiognomia per ſe non facit indicium, ne quidem ad territionem, p. 3. q. 120. n. 79. & ſeq.

PIETATIS MONTES.

Pietatis montes Pontificum & Italorum improbantur, p. 2. q. 92. n. 4. 5. 6.
quodnam Pietatis ærarium ſit tolerabilius, p. 2. q. 2. n. 7. 8. 9.

PIGNUS.

Pignoris ſub pacto de retrovendendo emptio quatenus valeat, p. 2. q. 92. n. 96. 97. 98. 100. 101. 102 S. S. L. n. 99. 103.

PISCATIO.

in Piſcium furto mitigatur pœna furti ordinaria, p. 2. q. 84. n. 77.
Piſcantium in piſcinis vel lacubus alienis pœna, ibid. n. 78. quid juris in foro Saxon. n. 79.
quid juris in iis, qui in alienis rivis, aquis & fluminibus non incluſis Piſcantur, Piſces capiunt, & auferunt, p. 2. q. 84. n. 80. 81.
Piſcari cuivis de jure Communi in quovis flumine pro lubitu licet, p. 2. q. 84. d. n. 80.
Piſcari in flumine publ. de moribus hodiernis non licet, ib. n. 81.
Piſcantium in rivis alienis pœna, ib. n. 82. 83.
Piſcationem prohibitam in rivis, aquis, & fluminibus alienis exercentes, quomodo puniantur in foro Sax. ib. n. 84. 85. 87. 89. 90. S. S. L. n. 86. 88. 91.

PISO.

Cn. Piſo quibus ſignis convictus fuerit, quod Germanicum juſſu Tiberii veneno necaſſet, cum tamen ipſe ſe excuſaret, quod morbo defunctus eſſet, p. 1. q. 21. n. 3.

PLAGIUM.

Plagium ſpecies furti eſt, p. 2. quæſt. 83. num. 85. 86. 87.

in

Digitized by Google

in Plagii crimine auxilii præſtiti pœna, p. 2. q. 83. n. 93. S. S. L. n. 94.
Plagiarii mortis pœna afficiuntur, p. 2. q. 83. n. 88. 89. etiam in foro Sax. n. 90. R. S. L. n. 91. 92.

POCULUM AMATORIUM.

Poculum amatorium propinans quomodo puniatur, p. 1. q. 21. n. 15. 18. 21.

POENA.

Poena quomodo definiatur, p. 3. q. 128. n. 3.
Poena vel criminalis eſt, vel civilis, ib. n. 4. hæ pœnæ quomodo differant, n. 5.
Poena capitalis quænam dicatur, ibid. n. 10. p. 3. q. 129. n. 1.
Poena capitalis proprie & in foro Saxon. eſt mortis ſupplicium, p. 3. q. 129. n. 2. 3. p. 3. q. 102. n. 18.
Poenæ capitales & corporales in jure Divino ſunt fundatæ, p. 3. q. 128. n. 14.
Poenæ corporis afflictivæ variæ quondam fuerunt Romanis uſitatæ, p. 3. q. 129. n. 4. 5. 6. 12.
Poenæ quænam corporis afflictivæ in terris Sax. uſu receptæ ſint, ib. n. 13. usque ad n. 42.
præter haſce Poenas corporales in foro Sax. nullum aliud reperitur ſupplicium corporis afflictivum, ib. n. 49.
Poenæ ſunt capitales vel non capitales, p. 3. q. 102. n. 2. capitales quænam ſint, n. 3. 5. 7. 8.
Poena ſanguinis quænam dicatur, ib. n. 9.
Poenæ ſanguinis num ſint fuſtigatio & abſciſſio membri, ib. n. 10. 11.
Poenæ non-capitales quænam ſint, ib. n. 12.
Poenæ ſunt vel ſummi, vel medii, vel infimi gradus, ib. n. 13. 14. 15.
Poena vel eſt legitima, vel conventionalis, vel teſtamentaria, ib. n. 16.
Poenæ quoque dividuntur in ordinarias & extraordinarias, ib. n. 17.
Poena mortis de jure Sax. actionem civilem & confiſcationem excludit, p. 3. q. 140. n. 140.
Poena capitalis de jure Civili quænam dicatur, p. 2. q. 98. n. 7.
Poena corporis afflictiva impuberibus quandoque infligitur, p. 3. q. 143. n. 35. 36. 43.
Poena debet ſemper commenſurari delicto, p. 1. q. 13. n. 5. p. 1. q. 39. n. 35. p. 1. q. 46. n. 45. p. 3. q. 142. num. 29.
Poena major minorem abſorbet, p. 1. q. 23. n. 48. p. 1. q. 19. n. 29.
Poena mitior in dubio eligenda, p. 1. q. 11. n. 30. p. 1. q. 17. n. 31.
Poena ſi matrimonium contrahentibus a jure impoſita eſt, eam non ſubeunt ſponſalia tantummodo contrahentes, p. 2. q. 56. n. 39.
Poena mortis locum non habet, niſi dolus intervenerit, p. 1. q. 15. n. 14. 15. 23.
Poena gravior & atrocior in delictis concurrentibus irroganda eſt, p. 1. q. 20. n. 42.
Poena legis non eſt extendenda, p. 2. q. 56. n. 32.
Poena odioſa ſtricte interpretanda, p. 1. q. 15. n. 6.
Poena privationis locum non habet, niſi in jure expreſſe ſtatuta reperiatur, p. 1. q. 64. n. 25.
Poena publica non tollit werigeldum, p. 1. q. 34. n. 17. 22. 23.
Poena, quæ Sax. jure expreſſa non eſt, alicui imponi non poteſt, aut debet, p. 1. q. 12. n. 32.
Poena unica pluribus delictis non ſufficit, p. 1. quæſt. 38. n. 80.
Poena unius eſt ſalus multorum, p. 1. q. 23. n. 65. p. 3. q. 113. n. 21.
omnia jura mundi pro aliquo crimine diſponentia, ut ipſo jure Poena imponatur, intelligenda ſunt, dummodo ſecuta fuerit ſententia declaratoria, p. 1. q. 36. n. 29.
a Pœna ordinaria quænam cauſæ reum eximant, p. 1. q. 18. per tot.
a Poena ordinaria cauſa qualibet etiam injuſta & beſtialis delinquentem excuſat, p. 1. q. 13. n. 45. p. 3. q. 140. n. 143. & 144.
a Poena ordinaria alicujus delicti minor regulariter exemptus non eſt, p. 3. q. 143. n. 59. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 70. S. S. L. n. 71. usque ad n. 75. quod non ſolum in atrociſſimis, ſed etiam in aliis delictis obtinet, n. 76. S. S. L. n. 78. 79.
ab omni fere Poena impuberes, infantiæ proximi, ſunt immunes, p. 3. q. 141. n. 30.
Poena mortis impuberes ob inſignem malitiam afficiuntur, p. 3. q. 143. n. 48. 49. 50. 51. tria requiruntur ad hoc, ut mortis ſupplicium posſit impuberibus irrogari, & quænam ſint requiſita, ib. n. 52. 53. 54. 55. S. S. L. n. 56. 57. 58.
a Poena ob furorem præteritum delinquens non excuſatur, p. 3. q. 145. n. 39. S. S. L. n. 40.
Poena extraordinaria culpæ in furioſo coercetur, p. 3. q. 145. n. 46. 47. 48. 49. quo caſu pœna corporalis quandoque obtinet, n. 50. S. S. L. n. 51. 52.
Poenæ ſunt accelerandæ contra malefactores propter pub. utilitatem, p. 1. q. 24. n. 10.
Poenæ non alios, quam ſuos teneant autores, p. 3. q. 141. n. 2.
Poenæ in foro Sax. quædam ſunt atroces, quædam atrociſſimæ, p. 3. q. 102. n. 56.
Poenæ civiles quænam ſint, p. 3. q. 130. n. 1. quarum tres pociſſimum uſu ſunt receptæ, (1) mulcta pecuniaria, d. n. 1. & ſeqq. (2) Pœna carceris, n. 8. & ſeqq. (3) relegatio, n. 13. 14. 15.
Poenæ ac cauſæ criminales in foro Saxon. quænam dicantur, quænam civiles, p. 3. q. 102. n. 48. 49. 50. 51. 52. 55. S. S. L. n. 53.
in foro Sax. non niſi Poenæ corporis afflictivæ dicuntur criminales, p. 3. q. 128. n. 6.
Poenæ commenſurari debent delictis, p. 2. q. 51. n. 40. 61. p. 2. q. 54. n. 21. p. 3. q. 102. n. 1.
Poenæ non conſtitutæ ſunt, niſi in hominum emendationem, p. 2. q. 53. n. 9.
circa Poenæ irrogationem nullus habetur reſpectus quoad perſonam occiſi, p. 1. q. 2. n. 12.
Poenæ dant aliis exemplum, p. 3. q. 131. n. 12.
Poenæ mortis quænam hodie obtineant, p. 3. q. 128. n. 32.
Poenæ ſingulæ ſingulis delictis competere debent, quando hoc limitandum, p. 1. q. 23. n. 39. 48. p. 2. q. 62. n. 60. 62.
ex Poenæ genere de qualitate & ſubſtantia delicti non ſemper judicare licet, p. 2. quæſt. 52. num. 89.
homines peccare oderunt ſaltem formidine Poenæ, ſi non virtutis amore, p. 3. q. 133. n. 21.
Poenam capitalem ſi lex vel ſtatutum imponat, magis ea de exilio aut deportatione, quam capitis ſupplicio intelligi debet, p. 3. q. 133. n. 26.
Poenam carceris vel relegationis, werigeldi ſolutio non excludit, p. 3. q. 143. n. 37. 38. S. S. L. n. 39. 40. 41. 42.
in caſibus, in quibus jura Civilia Poenam mortis naturalis imponunt, jura Canonica pro graviſſimo etiam delicto Poenam carceris infligunt, p. 2. q. 62. n. 18.
Poenam furioſus habens intervalla, ſi deliquerit, furore remiſſo incurrit, p. 3. q. 145. n. 33. usque ad n. 38. S. S. L. n. 36.
per Poenam corporalem & judici & parti ſatisfit, ac criminalis Pœna omnem civilem actionem abſorbet, p. 2. q. 100. n. 16.
Poenam eandem delictum idem meretur, p. 2. q. 56. n. 49.
Poenam graviorem requirere delicti reiterationem quatenus verum, p. 1. q. 38. n. 75.
Poenam mortis Eccleſia non infligit, p. 3. q. 128. num. 12.

ad

ad Poenam mortis inferendam tardiores debent eſſe judices, p. 3. q. 128. n. 11. 13.
ad Poenam mortis, crimine non plene probato deveniri nequit, p. 3. q. 116. n. 49.
quomodo de corpore delicti conſtare debeat, antequam reus ad Poenam mortis condemnetur, p. 3. q. 148. n. 45. 46. 47. 48.
Poenam Magiſtratus, merum licet habens imperium, irrequiſito JCtorum conſilio, decernere nequit, p. 3. q. 116. n. 3. 4. 8. 24. 25. fallit in levioribus delictis, n. 27.
cauſæ afferuntur, propter quas facultas decernendi Poenam Magiſtratibus fuit adempta, p. 3. q. 115. n. 11. 12. 17. 23.
Poenam unus aliquis JCtus ſolus definire non debet, p. 3. q. 116. n. 21. 22.
Poenam in membris delinquentibus rei ſentiant, p. 1. q. 47. n. 10.
delicto a pluribus commiſſo omnes & ſinguli in ſolidum ſunt obligati ad Poenam, nec unius ſolutio alteri prodeſt, p. 2. q. 99. n. 36.
Poenarum in foro Saxon. diviſiones, p. 3. q. 128. n. 7. 8. 9.
Poenarum mortis ſeu ultimi ſupplicii quænam ſint genera in foro Saxon. p. 3. quæſt. 128. num. 33. decollatio ſeu capitis amputatio frequentiſſima hodie eſt, & in quibus delictis uſitata, d. n. 33. 34. 35. 36.
Poenarum mortis varia genera, ut lapidatio, jaculorum confoſſio, ſectio per ſerram, præcipitium, venenatio, excoriatio, mactatio, defoſſio in terram, quæ omnia hodie in deſuetudinem abierunt, p. 3. quæſt. 128. num. 12. usque ad num. 30.
Poenarum genera, earumque augmenta moribus noſtris ab invicem ſunt diſtinguenda, p. 3. quæſt. 128. n. 31.
Poenarum finis in quibus conſiſtat, p. 1. quæſt. 7. num. 35. p. 1. quæſt. 23. num. 65. p. 3. quæſt. 101. num. 10. 11. 13. 14. 15. 16.
Poenarum fructus omnium maximus pertinet ad exemplum, p. 3. q. 107. n. 24.
Poenarum mortis & ultimi ſupplicii irrogatio an ex Novo Teſtamento probari poſſit, p. 3. quæſt. 101. num. 37.
Poenarum ſubjectum & materia ſunt homines noxii, p. 3. q. 131. n. 1. 11.
Poenarum vindicta & exemplum alios reddit meliores, p. 3. q. 101. n. 16. 17. 18. 19.
Poenas proprium caſum excedere non convenit, p. 1. q. 24. n. 5.
Poenis duabus ob unum delictum nemo affligendus, quatenus verum, p. 1. q. 34. n. 22. p. 2. q. 69. n. 4. 5. 6. 7. 9.
in Poenis infligendis ſexus ratio habenda eſt ſolum in caſibus a jure expreſſis, p. 1. quæſt. 12. num. 16.
in Poenis uniformiter, certe, determinate, indiſtincte & indiſcriminatim a lege vel ſtatuto impoſitis, non eſt habenda diſtinctio perſonarum, p. 1. q. 38. n. 25. p. 2. q. 62. n. 8.

POENA ARBITRARIA.

Poena certa quando neque LL. neque ſtatuto definita eſt, arbitraria eſt animadverſio, p. 1. quæſt. 39. num. 34. p. 1. quæſt. 43. num. 28. p. 1. quæſt. 46. n. 44. p. 2. quæſt. 66. num. 20. p. 1. quæſt. 15. n. 8. p. 1. q. 27. n. 26.
Poenæ omnes hodie in arbitrio judicis ſunt, p. 1. q. 18. n. 1. p. 3. q. 150. n. 7.
Poena ordinaria deficiente locum habet extraordinaria, p. 3. q. 133. n. 1. 13.
Poenæ quænam dicantur arbitrariæ, p. 3. q. 133. n. 12. 14. 15.
Poena arbitraria ad fuſtigationem poteſt extendi, p. 3. q. 143. n. 44. O. S. L. n. 45. 46. 47.
Poena arbitraria quando ad mortem extendi poſſit, p. 3. q. 119. n. 16. 17. p. 3. q. 133. n. 9. usque ad n. 27. 29. S. S. L. n. 28. p. 1. q. 2. n. 15.
in Poenis arbitrariis imponendis quale arbitrium judicis eſſe debeat, p. 3. quæſt. 133. num. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 11.
arbitraria ſeu extraordinaria animadverſio in quibusnam Poenis conſiſtat, ib. n. 12. 14. 15.
Poena arbitraria in falſo ad mortem extenditur, p. 3. q. 133. n. 30.
Poena arbitraria in realibus injuriis Magiſtratui illatis ad mortem extenditur, ib. n. 31.
Poenarum arbitrariarum nomine venit carcer, mulcta pecuniaria, relegatio, & quandoque fuſtigatio, p. 3. q. 133. n. 16. 17. 32. O. S. L. n. 18.
Poenarum arbitrariarum exempla referuntur ex R. S. L. p. 3. q. 133. n. 33. usque ad n. 44.
inter Poenas arbitrarias qualis debeat eſſe proportio, p. 3. quæſt. 133. num. 45. 46. 47. O. S. L. num. 48.
in Poenis arbitrariis alternativis, non reo, ſed judici competit electio, ib. n. 49. 55.
an Poena a judice duplicata vel triplicata, omnes conjunctim pœnæ a reo exigi queant, ibid. n. 54. 55. 56. quam pœnam hoc caſu reus ſolvere teneatur, ibid. n. 57. 58.
Poena quoties permittitur arbitrio judicantis, non debet ordinaria ſed levior pœna imponi, p. 1. q. 17. n. 16.
Poenæ omnes hodie in arbitrio judicantis ſunt, p. 1. q. 14. num. 3. quod non ſolum in pœnis extraordinariis, verum etiam in ordinariis verum eſt, ibid. n. 4.
ad Poenam usque mortis judex arbitrium ſuum etiam in nobilibus perſonis extendere poterit, p. 2. q. 62. n. 15.
in Poenis arbitrariis illud dicitur certum, quod conſuetum eſt, p. 3. q. 142. n. 14.
in Poenis arbitrariis judex reſpicere debet ad id, quod eo loco fieri conſuevit, p. 1. quæſt. 24. num. 14.
in Poenis exaſperandis judicis arbitrium quale eſſe debeat, p. 1. q. 24. n. 78.
in Poenis augendis & minuendis pro ratione delicti, delinquentium & cauſæ ſufficientis, judicis arbitrium ſpectandum, p. 1. q. 7. n. 36. 37.
in Poenis aggravandis & minuendis judicis arbitrium, pro ratione delicti & qualitate delinquentium, nunquam excluditur, p. 1. q. 23. n. 60.

POENARUM AUGMENTUM.

Poenam a ſtatuto vel lege definitam judex augere, diminuere, vel in aliam commutare poteſt, p. 1. quæſt. 24. n. 9.
Poenis ultimi ſupplicii additur quandoque exaſperatio quædam & augmentum, p. 3. quæſt. 128. num. 55. 56. 57. veluti eſt impoſitio trabæ, die Schleiffung, ib. num. 58. 59. impoſitio cadaveris rotæ, & quando obtineat, n. 60. 61. 62. aduſtio forcipum candentium, quando locum habeat, ibid. num. 63. 64. 65.
Poena gravior contra jura manifeſta ſubſtituenda non eſt, p. 1. q. 7. n. 32.
Poena ex juſta cauſa a judice poteſt exaſperari, p. 1. q. 24. n. 3. 9. 10. 11. 12. 13.
Poenæ aggravatio debet correſpondere aggravationi delicti, p. 1. q. 14. n. 13.
Pœnam jure determinatam judex non modo minuere, ſed & augere poteſt, p. 1. q. 22. n. 61. p. 2. q. 77. n. 36. juſta tamen ex cauſa, p. 1. q. 38. n. 70.
Poenam aggravat criminis reiteratio, p. 1. q. 42. n. 57. p. 2. q. 57. n. 53.

Digitized by Google

Pœnam graviorem merentur delinquentes in dignitate aliqua poſiti, p. 1. q. 2. n. 13.
in Pœnis atrociſſimis extra proprietatem verborum extenſio facienda non eſt, p. 1. q. 8. n. 45.

POENARUM CUMULATIO.

Pœnis pluribus plura delicta plectuntur, p. 3. q. 132. n. 7. 10.
Pœna una alteram non conſumit, ſed ſingulis delictis ſingulæ competunt pœnæ, & quatenus hoc verum, p. 3. q. 132. n. 8. 24. 25. 68. quod maxime verum, quando ex ſingulis delictis ſeparatus reſultat effectus, n. 9.
Pœna major abſorbet minorem, p. 3. q. 132. n. 12. maxime ſi plura delicta ad eundem tendunt effectum, ibid. n. 13.
Pœnæ plures conjunctim quatenus reo poſſint irrogari, variant DD. & diverſimode diſtinguunt, p. 3. q. 132. n. 14. 15. 16. 17. res tota judicis arbitrio relinquenda eſt: quale hoc arbitrium eſſe debeat, n. 18.
ſi plura concurrant delicta, quæ ſingula morte puniuntur, quodnam genus ſupplicii reo debeat irrogari, p. 3. q. 132. n. 19. 20.
atrocius mortis ſupplicium reliquas mortis Pœnas tollit, p. 3. q. 132. n. 19. 20.
Pœnarum cumulatio non admittitur, niſi in id, quod plus eſt in una, quam in alia, ib. n. 21.
plura mortis genera inter ſe compatibilia non ſunt, ibid. num. 23. adducuntur præjudicia Scabinorum Lipſienſ. in cumulatione delictorum, quæ ſingula mortis ſupplicio puniuntur, veluti incendio cum aliis criminibus commiſſo, p. 3. q. 132. num. 26. 27. usque ad num. 31. vel ſodomia cum latrocinio concurrente, num. 32. aut latrocinio cum aliis criminibus, n. 33. usque ad num. 38. ſacrilegio itidem concurrente cum aliis delictis, n. 39. veneficio, aſſaſſinio, aliisve criminibus concurrenbue, n. 40. 41.
quid itidem juris, ſi furtum cum adulterio, inceſtu, bigamia, perjurio, vel homicidio concurrat, p. 3. q. 132. n. 42. usque ad n. 47. vel ſi rapina concurrat cum aliis delictis, ib. n. 48.
mitioris Pœnæ augmentum, ſeveriori Pœna ſimul reo poteſt irrogari, p. 3. q. 132. n. 50. 51. S. S. L. n. 52. 53. 54.
crimine furti cum rapina concurrente quænam Pœna reo ſit infligenda, p. 3. q. 132. n. 55.
concurrentibus delictis, quorum unumquodque ob ſui reiterationem augmentum peculiare Pœnæ habet, addi poſſunt augmenta ob pluralitatem criminum, p. 3. q. 132. n. 56. R. S. L. n. 57.
ob enormitatem delictorum concurrentium addi poteſt quandoque augmentum aliquod Pœnæ, p. 3. q. 132. n. 58. S. S. L. n. 60. 61.
Pœna mortis reliquas Pœnas corporales abſorbet, p. 3. q. 132. n. 62. 63. 64. 65. O. S. L. n. 66.
Pœnæ diverſæ corporales, conjunctim ac ſimul reo non infliguntur, p. 3. q. 132. n. 67. 68.
Pœnæ corporales non ſunt compatibiles, p. 3. q. 132. n. 69. O. S. L. n. 70.
Pœnas corporales non abſorbent numellæ, ib. n. 71.
Pœna abſciſſionis digitorum cumulari poteſt cum fuſtigatione, p. 3. q. 132. n. 72.
omnis Pœna corporalis relegationem perpetuam conjunctam habet, p. 3. q. 132. n. 74.
abſciſſio digitorum quandoque conjunctam habet Pœnam temporalis relegationis, part. 3. quæſt. 132. n. 75.
Pœna corporalis cum Pœna civili nunquam cumulatur, p. 3. q. 132. n. 76. S. S. L. n. 73.
pluribus delictis levioribus concurrentibus una ſolummodo Pœna ſolet irrogari, ibid. n. 78. 79. 80. 81. quando hoc fallat, n. 83. hoc caſu ad fuſtigationem quando perveniri poſſit, n. 82.

POENÆ EXECUTIO.

Pœnæ executio eſt actus extremus proceſſus criminalis, p. 3. q. 136. n. 1.
Pœnæ executio quando fiat absque ſolenni proceſſu, p. 3. q. 136. n. 2.
Pœnæ executio in morbis mox curabilibus differenda, p. 3. q. 144. n. 53. S. S. L. n. 54.
Pœnarum executio facienda non eſt juris ordine prætermiſſo, p. 3. q. 137. n. 1. vide plura in vocab. Supplicium.
Pœnæ executio quando & quare tempeſtive reo ſit denuncianda, p. 3. q. 137. n. 35. 36. 37. 38.
fuſtigatio non debet ante Pœnæ executionem reo intimari, p. 3. q. 137. n. 45.
Pœnarum executio absque ſumptibus fieri nequit, p. 3. q. 138. n. 1.
Pœnæ perſecutio autoritati legis reſervatur: at facti quæſtio in arbitrio judicantis eſt, p. 1. q. 24. n. 2.
per Pœnarum executionem ipſimet rei non ſolum e medio tolluntur, ſed & alii meliores redduntur, & a criminibus deterrentur, p. 2. q. 90. n. 17.

POENÆ MITIGATIO.

Pœnam minuere pro ratione & modo ipſius delicti, nec non pro qualitate & conditione perſonæ delinquentis, judex poteſt, p. 1. q. 25. n. 1. p. 2. qu. 88. n. 41.
Pœna ordinaria absque ratione mitiganda non eſt, p. 3. q. 143. n. 1. quibus ex cauſis pœna ſit mitiganda, n. 2.
Pœna ordinaria in criminibus atrociſſimis quandoque commutatur in fuſtigationem, p. 3. q. 143. n. 90 p. 3. q. 150. n. 28.
Princeps non facile, nec ſemper, veniam Pœnæ largiri debet, p. 3. q. 150. n. 44. 45. 46. 47. S. S. L. n. 48.
Pœnam mortis in delictis lege Divina prohibitis, ne quidem ſummus Princeps remittere poteſt, p. 3. q. 150. n. 29. 30. veluti in crimine homicidii reo venia dari nequit, n. 31. usque ad n. 38. niſi ex juſta cauſa & ſufficiente, n. 39. 40. O. S. L. n. 42. 43.
Pœnas non ſolum remittere, ſed & mitigare poſſunt Principes, p. 3. q. 150. n. 27.
Pœnas in delictis in re minima commiſſis eſſe molliendas, p. 1. q. 42. n. 54.
Pœnæ mitigationis plures cauſæ exiſtunt, p. 3. q. 150. n. 1. 5.
Pœnæ mitigationi an cauſam præbeat ætas tenella, p. 3. q. 143. n. 3. 4. 5.
Pœnam ordinariam mitigat ſpontanea rei confeſſio, p. 3. q. 149. n. 23. 24. 25. 26. etiam in foro Saxon. n. 27. nec refert an timore probationum quis ſponte confiteatur delictum, ib. n. 28. quo caſu ſupplicium atrocius in mitiorem gladii Pœnam ſæpius convertitur, n. 31. S. S. L. n. 32. 33. 34. 35.
num Pœnam ordinariam ob ſpontaneam confeſſionem judex mitigare velit, in ipſius arbitrio eſt, p. 3. q. 149. n. 36. 37. S. S. L. n. 38. 39. 40.
Pœnam non mitigat incarcerati ſpontanea confeſſio, p. 3. q. 149. n. 41. 42.
Pœnam mitigat diutina rei in carceribus detentio, p. 3. q. 149. n. 43. 44. S. S. L. n. 45. 46. 47. modo reus præter ſuam culpam in carcere diuturniori fuerit detentus, n. 48.
Pœnæ mitigationi num ebrietas cauſam præbeat, p. 3. q. 146. n. 30. 31. S. S. L. n. 28.
a Pœna ordinaria ebrietas immodica delinquentem excuſat, & quare, p. 3. q. 146. n. 32. usque ad n. 38. attamen delinquentes ebrii extraordinaria pœna

Digitized by Google

afficí debent, p. 3. q. 146. n. 39. 40. 41. S. S. L. n. 42. 43. 44. 45.

a Poena ordinaria non ſemper ac indifferenter ebrii ſunt immunes, ib. n. 46. 47.

a Poena ordinaria modica ebrietas delinquentem neutiquam excuſat, p. 3. q. 146. n. 48. 49. 50. S. S. L. n. 51. 52. 53. 54.

quid ſi delinquentem ceſſante ebrietate non pœniteat delicti in ebrietate commiſſi, n. 55. aut ſi quis habens propoſitum occidendi, ebrius poſtea factus illud in effectum deducat, n. 56. S. S. L. n. 57.

quid juris in ebrio, qui ſciens ſe ſolitum in ebrietate delinquere, non abſtinet a vini immodica potatione, n. 58. S. S. L. n. 59.

Poenæ mitigationis an ſit cauſa ſpes emendationis, p. 3. q. 150. n. 4.

a Poena furioſus delinquens excuſatur, p. 3. q. 145. n. 1. 3.

an ſit cauſa mitigationis Poenæ calor iracundiæ, p. 3. q. 147. n. 41. & ſeqq.

Poena propter melancholiam poteſt mitigari, p. 3. q. 145. n. 53. S. S. L. n. 63. 64. 65.

Poenam ordinariam ex juſta cauſa judex minoribus poteſt mitigare, p. 3. q. 143. n. 80. 81. S. S. L. n. 82. usque ad n. 86. non ſolum in atrociſſimis, ſed in aliis etiam delictis, n. 87. S. S. L. n. 88. 89.

Poena mitigari debet, ſi reus fuerit mutus & ſurdus, p. 3. q. 147. n. 1. & ſeqq.

Poenam mitigat promiſſio impunitatis a judice facta ad extorquendam confeſſionem, p. 3. q. 149. n. 1. 2.

interceſſio fœminæ ſolutæ condemnatum in matrimonium petentis, an ſit cauſa mitigationis Poenæ, p. 3. q. 149. n. 49. usque ad n. 54. S. S. L. n. 55. 56.

in crimine adulterii interceſſio puellæ facilius liberat reum a Poena ordinaria, quam in aliis delictis, p. 3. q. 149. n. 57. 58. quod & obtinet in fœminis, quas viri in matrimonium petunt, n. 59. S. S. L. n. 60. 61.

Poenam an mitiget nobilitas, p. 3. q. 148. n. 32. usque ad n. 37.

quatenus incertitudo corporis delicti mitiget Poenam, p. 3. q. 148. n. 42. 43. 44.

Poenam minuit quoque peritia delinquentis, p. 3. q. 149. n. 62. 63. 64. modo Princeps conſentiat, quem propterea judex conſulere debet, n. 65. S. S. L. num. 66. 67.

Poenæ mitigationis cauſa eſt revelatio proditionis contra Principem, p. 3. q. 150. n. 2.

Poenæ mitigationis cauſa eſt quoque ſociorum criminis manifeſtatio, p. 3. q. 150. n. 3.

Poena ordinaria an mitiganda ſit ex diuturnitate temporis, p. 3. q. 141. n. 70. 71. 72. variæ diſtinctiones DD. de hac quæſtione, n. 73. 75. 76. 77. 78. S. S. L. n. 83.

Poenam ſola temporis diuturnitas non mitigat, p. 3. q. 141. n. 82. niſi alia concurrant circumſtantiæ, & quænam, n. 84. 85. S. S. L. n. 86.

Poenæ mitigationis cauſa eſt etiam venia a Magiſtratu facinoroſis conceſſa, p. 3. q. 150. n. 5.

Poena ordinaria eſt mitiganda propter transactionem rei cum parte offenſa initam, p. 3. q. 148. n. 23. 27. 28. 29.

Poena propter morbum & corporis debilitatem mitigari debet, p. 3. q. 144. n. 40. usque ad n. 47. S. S. L. n. 48. 49. 50. 51.

puniendi mitius ſunt ſenes & quare, p. 3. q. 144. n. 1. 2. 6. variæ traduntur DD. diſtinctiones circa mitigationem Poenæ in ſenibus, n. 8. 9. 10. 11.

ſenectus regulariter a Poena neminem excuſat & quare, ib. n. 12. 15. 19. 20. S. S. L. n. 21. 22. 23. 24. 25.

Poenæ corporis afflictivæ ſenibus non facile infliguntur, p. 3. q. 144. n. 26. ſicuti nec torqueri poſſunt, n. 27. S. S. L. n. 28.

POENÆ REMISSIO.

Poenæ remiſſio incentivum non tribuat delinquenti, p. 3. q. 133. n. 21.

Poena ultimi ſupplicii ægrotis non remittenda eſt, p. 3. q. 144. n. 52.

Poenam jure determinatam an judex ex certa aliqua cauſa & facti qualitate remittere; vel in mitiorem quandam pœnam commutare poſſit, p. 3. q. 142. n. 1. argumenta negativæ opinionis, n. 2. 3. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 18. 19. verior eſt ſententia affirmativa, n. 20. 21. 23. modo juſta & rationalis ſubſit cauſa, n. 22. 37. argumenta ſententiæ affirmativæ, n. 24. 25. 26. 27. 34. 35. 36. 37.

Poenam ordinariam mitigandi jus cuinam Magiſtratui competat, p. 3. q. 142. n. 38. reſpondetur ad argumenta contraria, ib. n. 39. 40. usque ad num. 52.

an & quomodo judex Poenam mitigans ordinariam, in ſententia cauſam mitigationis exprimere debeat, p. 3. q. 142. n. 53. 54. 55. ſufficit in genere cauſam exprimi, n. 56. O. S. L. n. 57. ſententia ſubſiſtit, etiamſi cauſa mitigationis non exprimatur, num. 58.

Poenam non ſolum remittere, ſed & mitigare poſſunt Principes, p. 3. q. 150. n. 27.

Poenæ veniam Princeps & Status Imperii reis indulgere poſſunt, p. 3. q. 150. n. 8. 9. 18. 21.

Poenas mortis Magiſtratus inferiores, merum licet habentes Imperium, remittere nequeunt, p. 3. q. 150. num. 49. 55. ſicuti nec commutare in Poenam civilem, n. 56. 57.

nec Magiſtratus inferiores, merum habentes Imperium, ſupplicium atrocius in mitiorem Poenam mortis convertere poſſunt, p. 3. q. 150. n. 58. 59. 60. quod nec aliter ſe habet in foro Saxon. n. 61. 62. 63. S. S. L. n. 64. usque ad n. 68. niſi juſta ſubſit cauſa, n. 69. 70. cujus dijudicatio Scabinis Electoralibus reſervatur, n. 71. S. S. L. n. 72. 73. 74.

in Poenam civilem Magiſtratus inferiores, merum habentes imperium, fuſtigationem convertere poſſunt, p. 3. q. 150. n. 75. etiam irrequiſita Scabinorum ſententia, n. 76. S. S. L. n. 77. 78. hoc caſu fuſtigatio in relegationem convertenda eſt, n. 81. 82. S. S. L. n. 83. 84.

Poenarum veniam ne facile concedat, Magiſtratus caveat, p. 3. q. 150. n. 79. S. S. L. n. 80.

Poenas civiles Magiſtratus inferior remittere ac mitigare poteſt, p. 3. q. 150. n. 85. 86. 100. S. S. L. n. 87. 88. 89. 90.

in crimine adulterii a conjuge remiſſi, relegatio in Poenam pecuniariam converti nequit, p. 3. q. 150. n. 91. 92. 93. 94. S. S. L. n. 95. 96. niſi juſta ſubſit cauſa, n. 97. S. S. L. n. 98. 99. ad judices admonitio, ib. n. 101.

Poena impoſita pro delicto in foro conſcientiæ, non liberat delinquentem a pœna imponenda in foro contentioſo, p. 1. q. 49. n. 77.

remiſſionem Poenæ uni factam alteri quoque parti prodeſſe, p. 2. q. 61. n. 27.

POENALIS.

Poenales ſanctiones non ſunt extendendæ, p. 1. q. 9. n. 13.

in Poenalibus Statutis extra proprietatem verborum extenſio fieri non debet, p. 2. q. 56. n. 40.

in Poenalibus, quando cauſa eſt dubia, mitior ſententia eſt apprehendenda, p. 2. q. 56. n. 85. p. 1. q. 37. n. 74. p. 1. q. 38. n. 76. p. 1. q. 20. n. 52. p. 1. q. 10. n. 19. p. 2. q. 55. n. 74. p. 2. q. 59. n. 27.

in Poenalibus judex de ſimilibus ad ſimilia procedere poteſt, p. 1. q. 23. n. 8.

POENITENTIA.

Poenitentia quatenus excuſet blaſphemantes, p. 2. q. 45. n. 66. 67. 68. 69. S. S. L. n. 70.

Poenitentia in diffidatione quatenus mitiget pœnam, p. 1. q. 37. n. 35.

Pœnitentia quomodo furem liberet, p. 2. q. 80. n. 65. 66.
Pœnitentia in incendio quatenus mitiget pœnam, p. 1. q. 39. n. 3.
Pœnitentiæ poſt deprehenſionem vel incarcerationem non eſt locus, p. 1. q. 80. n. 71. 73.
Pœnitentia in maleficio quatenus mitiget pœnam, p. 1. q. 49. n. 71. 73. 76. 77. 78. S. S. L. n. 79.
Pœnitentia quatenus perfidis quæſtoribus & aliis officialibus furti reis pœnam mitiget, p. 2. q. 85. n. 53. 55.
Pœnitentia an raptorem a pœna ordinaria liberet, p. 2. q. 90. n. 58. 59. 60.
Pœnitentia quando liberet delinquentem a poena ordinaria, p. 1. q. 37. n. 37. 39.
Pœnitentia quatenus in delictis conſummatis poenam mitiget, p. 1. q. 18. n. 22. 24. p. 1. q. 37. n. 35. 36. 39.
Pœnitentia poſt delictum in multis delictis non atrocioribus mitigat poenam, p. 1. q. 37. n. 37.
Pœnitentiæ locus delicto perfecto non eſt, neque ea poſt crimen conſummatum ab omni pœna excuſat, p. 1. q. 39. n. 5. *regula hæc quando fallat*, p. 1. q. 37. n. 38. 39.
Pœnitentia ſuffragatur re adhuc integra, p. 1. q. 18. n. 23. 24.
Pœnitentia dolus aliquo modo purgatur, p. 1. q. 39. n. 4.
ob Pœnitentiam poena ordinaria mitigari poteſt, p. 1. q. 39. n. 6.

POLYGAMIA.

Polygamia num prohibita ſit, p. 2. q. 66. n. 3. 4. *examinantur exempla Patriarcharum Polygamorum, & quid de his ſentiant Theologi*, n. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11.
Polygamia in Novo Teſtamento eſt prohibita, p. 2. q. 66. n. 12.
Polygamia ſive Digamiæ crimen haud impunitum eſſe debet, p. 2. q. 66. n. 14. *quæ ſit pœna de jure Civili*, n. 15. *usque ad* n. 23. *vera ſententia & deciſio hujus quæſtionis*, n. 24. 25. *refutantur argumenta contraria*, n. 26. 27. 28. 29.

PONTIFEX.

Pontifex Romanus in terris ſuis ſuperiorem non recognoſcit, & ſic ſummam legibusque ſolutam ibi habet poteſtatem, p. 1. q. 41. n. 39.
Pontificis jurisdictio Eccleſiaſtica ex tranſactione Paſſavienſi apud Status Imperii Proteſtantes eſt ſuſpenſa, p. 1. q. 2. n. 19.
Pontificem ſuperiorem nulla Reſp. ſalvo Majeſtatis jure agnoſcere poteſt, p. 1. q. 41. n. 40.
contra Pontificem Romanum num crimen læſæ Majeſtatis committatur, p. 1. q. 41. n. 39.

PORTA.

Portas civitatis tranſcendentes quomodo debeant puniri, p. 1. q. 40. n. 20. 21. 22. 23.

POSSESIO.

Poſſeſſio ſua nemini, quamvis injuſta, abſque legitima cauſæ cognitione auferenda eſt, ne quidem ab ipſo judice, p. 3. q. 113. n. 2.
miſſionem in Poſſeſſionem bonorum ex primo decreto ob contumaciam rei fugientis, praxis quotidiana non agnoſcit, p. 2. q. 95. n. 78.

POSSESSOR.

Poſſeſſor rei furtivæ vel raptæ, an poſſeſſionis titulum docere debeat, p. 3. q. 122. n. 41. & ſeqq.

POTATOR.

Potatores hodie habentur Politici, p. 3. q. 146. n. 9. & ſeqq.

POTENTIA.

Potentia actui proxima cenſetur eſſe in ipſo actu, p. 1. q. 29. n. 62. p. 1. q. 37. n. 7.

PRÆDO.

Prædonem an famis neceſſitas a pœna ordinaria excuſet, p. 2. q. 91. n. 48.

PRÆGNANS.

ſi Prægnans ſit mulier, aut infantem lactet, executio pœnæ eſt differenda, p. 3. q. 144. n. 55.

PRÆSCRIBERE.

Præſcribantur regalia quanto tempore in foro Sax. p. 2. q. 59. n. 16.
Præſcribitur adverſus Eccleſiam & pia loca in foro Sax. non niſi quadraginta annis, p. 2. q. 59. n. 16.
Præſcribitur de jure Communi accuſationi omni ex lege Julia, puta ſtupri, lenocinii, quinquennio, p. 2. q. 59. n. 8.
Præſcribantur an & quanto tempore delicta, p. 3. q. 141. *per tot.*
Præſcribitur 20. *annorum ſpatio inquiſitioni atque accuſationi*, p. 3. q. 141. n. 18. 19. 20. 21. 22. S. S. L. n. 23.
Præſcribantur quanto tempore ſtuprum & fornicatio, p. 3. q. 141. n. 46. 47. R. S. L. n. 48.
inceſtus quanto tempore Præſcribatur, p. 3. q. 141. n. 49. 50. R. S. L. n. 51.
injuriæ verbales quanto tempore Præſcribantur de jure Civili, p. 3. q. 141. n. 58. *in foro Sax.* n. 59.
quanto tempore Præſcribatur actio Civilis ex delictis deſcendens, p. 3. q. 141. n. 60.

PRÆSCRIPTIO.

Præſcriptio & ſatisfactio criminis pari paſſu ambulant, p. 3. q. 141. n. 30.
Præſcriptio tollit delictum, p. 3. q. 141. n. 6. 7. *modo ſit Præſcriptio vicennalis*, ibid. n. 8. 9. 10. *quod & verum eſt in foro Sax.* n. 11. 13. 14. 15. 16. S. S. L. n. 17.
Præſcriptio vicennalis in delictis currit de momento in momentum, etiam in foro Sax. p. 3. q. 141. n. 61. 67. 68. S. S. L. n. 69.
Præſcriptio delictorum ceſſat, quando accuſator ante vicennium effluxum querelam movet, vel Magiſtratus inquirit, ib. n. 53. *maxime ſi condemnatio ſubſequatur*, n. 54. *aut ſi contra abſentem procedatur ad bannum*, n. 55. *vel ſi reus aufugiat*, n. 56. S. S. L. n. 57.
Præſcriptionis ſpecies duas ſolummodo jus Saxon. in civilibus cauſis agnoſcit, p. 3. q. 141. n. 11. 12. 13. p. 2. q. 59. n. 9. & ſeqq.
Præſcriptionis tempus ignoranti currit in delictis, p. 3. q. 141. n. 24. 25. *quod & verum eſt in foro Sax.* n. 26.
Præſcriptionis exceptio eſt peremtoria & litis finita, p. 2. q. 59. n. 32.
de jure Sax. duabus Præſcriptionum ſpeciebus privilegiatæ Præſcriptiones juris Civilis nequaquam abrogatæ ſunt, ib. n. 14.
Præſcriptionis exceptionem judex ex officio debet ſupplere, etiamſi crimen reus confeſſus fuerit, hancque exceptionem ipſemet non allegaverit, p. 3. q. 141. n. 29. *usque ad* n. 35. O. S. L. n. 36.
Præſcriptione quinquennali adulterium tollitur, p. 3. q. 141. n. 40. *etiam in in foro Sax.* ib. n. 41. S. S. L. n. 42. *in Electoratu tamen Sax. Præſcriptio quinquen-*

Digitized by Google

quennalis reſtringitur ad ſimplex adulterium, p. 3. n. 43. 44. 45. & p. 2. q. 59. n. 21. 22. 50.
quanam Præſcriptione tollantur crimina excepta & enormia, p. 3. q. 141. n. 52.
in Præſcriptione immemoriali titulus non requiritur, p. 2. q. 84. n. 19.
Præſcriptionibus jus Sax. ſemper diem addit, h. e. ſex hebdomadas, p. 3. q. 141. n. 62. 63.
annus de jure Sax. perficitur ſpatio unius anni & ſex hebdomadarum, p. 3. q. 141. n. 64. 65. quibus hodie adjiciuntur tres dies, ut annus in foro Sax. ſit ſpatium unius anni, ſex ſeptimanarum & trium dierum, ib. n. 66.

PRÆSIDIUM.

Præſidium legis & imperii pro innocentibus militat, & pacem & ſecuritatem omnibus promittit, p. 3. q. 112. n. 2.

PRÆSUMPTIO.

Præſumptio eſt pro puella, quod ſit virgo, p. 2. q. 68. n. 81. 82.
Præſumptio non delicti excludit præſumptionem delicti, p. 3. q. 123. n. 69.
Præſumptiones in cauſa criminali ad imponendam pœnam pecuniariam etiam ſufficiunt, p. 2. q. 65. n. 48.
Præſumptiones variæ juvare poſſunt reum, & quæ, p. 3. q. 123. n. 65.
ex Præſumptionibus an & quando quis condemnari queat, p. 3. q. 116. n. 51. usque ad n. 57.
ex Præſumptionibus pœna arbitraria, pecuniaria, vel relegationis dictari poteſt, p. 1. q. 15. n. 50. 51.
ex Præſumptionibus & conjecturis pœna corporis afflictiva nemini eſt irroganda, p. 1. q. 15. n. 49. p. 1. q. 1. n. 60. p. 1. q. 25. n. 18. p. 3. q. 140. n. 102.
ex Præſumptionibus juramentum purgationis reo eſt deferendum, p. 3. q. 116. n. 58. 60.
hoc juramentum inductum eſt in odium maleficiorum, ib. n. 59. quando locus ſit juramento purgationis, n. 61. R. S. L. n. 63.
Præſumendum in dubio ſemper in mitiorem partem, p. 3. q. 123. n. 70.
Præſumptiva probatio ex actibus venereis, puta oſculo, joco, riſu, amplexu, aliisque ſimilibus, exorta, ad condemnationem ſat valida non eſt, p. 2. q. 57. n. 74.

PRÆVENIRE.

Prævenire melius eſt, non expectato ictu, quam poſt vulnus acceptum remedium quærere, p. 1. q. 29. n. 57.

PRINCEPS.

Principis contemptus & transgreſſio legis tale peccatum implicat, quod vel ſolum mortis ſupplicio coerceri debet, p. 2. q. 84. n. 40.
Princeps quatenus in ſuo territorio id poſſit, quod Imperator in imperio, p. 1. q. 43. n. 10. 12. 13. 14.
Princeps quatenus ſpoliatis damna reſarcire teneatur, vide Spoliatio.
Princeps, qui crimen punire poteſt, nec punit, non minus reus eſt, quam ſi ipſe perpetraſſet, p. 3. q. 101. n. 8.
Principi privatis rationabili ex cauſa jus ſuum auferre fas eſt, p. 2. q. 84. n. 11.
Principibus incumbit legum transgreſſoribus pœnas irrogare, p. 3. q. 101. n. 8.
Principibus cura viæ publicæ incumbit, p. 3. q. 110. n. 42.
de Principum imperii dignitate ex ſerie Comitiorum judicandum eſt, p. 1. q. 41. n. 70. 71.
Principibus Evangelicis ex conſtitutione Paſſavienſi competunt jura Epiſcopalia, p. 1. q. 44. n. 18.
Principum clementia laudatur, p. 3. q. 150. num. 10. & ſeqq.
Principes in Germania ſunt omni laude digni, ibid. n. 24.
Principes torqueri nequeant, p. 3. q. 118. n. 71.

PRINCIPIUM.

Principium cujusque cauſæ attendendum, p. 1. q. 29. n. 43.
Principium culpæ ille eſt, a quo malitia incipit, p. 1. q. 29. n. 43.

PRIVATIO.

Privationis alicujus juris pœna non aliter locum habet, quam ſi id in jure ſit expreſſum, p. 2. q. 65. n. 51.

PRIVILEGIUM.

Privilegium de non torquendo an conſuetudine immutatum ſit, p. 3. q. 118. n. 83. & ſeqq.

PROBARE.

Probari in delictis occultis delictum per indicia & conjecturas ſufficit, p. 3. q. 148. n. 49. 50. 51. 52. 53.
Probandi onus cuinam incumbat in proceſſu criminali ordinario, p. 3. q. 106. n. 81. 82. 84. 86. 87. O. S. L. n. 83. 85. 88.
ad Probandum in criminalibus reus poſt elapſum terminum probatorium admittitur, p. 1. q. 33. n. 12. etiam poſt cauſæ concluſionem, n. 13. & publicatam ſententiam, n. 14.
non Probante actore reus abſolvitur, p. 3. q. 106. n. 96.
quid ſi accuſator delictum non plane, ſed ſolummodo indicia ad torturam Probaverit, p. 3. q. 106. n. 97. S. S. L. n. 98.
Probatum an delictum fuerit, nec ne, arbitrio judicis relinquendum, p. 1. q. 16. n. 19.
Probatum ſemel reprobari amplius nequit, p. 2. q. 63. n. 51.
non plene Probato crimine ad pœnam mortis devenitri nequit, p. 3. q. 116. n. 49.

PROBATIO.

Probatio quævis judici de re aliqua fidem facere nequit, ſed tantummodo ea, quæ fit duobus teſtibus, & plena dicitur Probatio, p. 3. q. 114. n. 2.
Probatio in criminalibus luce meridiana clarior eſſe debet, ib. n. 5.
Probatio plena in criminalibus quænam dicitur, ibid. n. 6. 7.
Probatio in criminalibus debet eſſe articulata, ib. n. 8.
Probatio in criminalibus idonea & plena requiritur, ib. n. 4.
Probatio ſemiplena qualiter qualificata eſſe debeat, ut faciat indicium ad torturam, ubi tria ponuntur requiſita, p. 3. q. 121. n. 14. 15. 16. 17. 18. 19.
Probatio quælibet ſemiplena in defenſione rei pro plena & ſufficiente habetur, p. 3. q. 114. n. 56.
Probatio conjecturata & ſemiplena, accedente confeſſione rei, in delictis quæ difficilis ſunt probationis, pro plena & concludenti probatione habetur, p. 1. q. 16. n. 21.
Probatio ſemiplena imperfecte concludit, p. 3. q. 114. n. 3.
Probatio imminet neganti, ſi quis factum confitetur, & negat qualitatem, ſi qualitas inhæret ſecundum facti naturam, & ſecundum juris præſumptionem, p. 1. q. 33. n. 6.
Probationes ſunt de ſubſtantia judicii, p. 3. quæſt. 106. n. 80.
Probationes plures imperfectæ plenam probationem faciunt, p. 3. q. 116. n. 50.
an ſicuti in civilibus, ita etiam in criminalibus cauſis termino Probatorio elapſo prohibitum ſit alias pro-

Digitized by Google

probationes & teſtes producere, p. 3. q. 106. n. 89. 90. 91. 92. S. S. L. n. 93. 94.
in delictis occultis & difficilis probationis ſufficit conſtare de corpore delicti per conjecturas validas & jure approbatas, p. 1. q. 16. n. 18.
Probatione facta an & quando novos articulos formare novosque teſtes producere liceat, p. 3. q. 114. n. 13.
Probatio dubia & obſcura non ſolum nihil probat, ſed etiam contra eum, qui probare intendit, interpretationem recipit, p. 3. q. 142. n. 9. & ſeqq.

PROCEDI.

Procedi juſto modo in cauſis criminalibus intereſt Reip. p. 3. q. 103. n. 1.
Procedendum eſt circumſpecte in cauſis criminalibus, p. 3. q. 103. n. 4. 5. 6. ideoque ſæpius peritiores ac JCti conſulendi ſunt, n. 7. 8. 9.
Procedendum eſt in criminalibus ſecundum O. S. L. p. 3. q. 103. n. 11.
quot modis Procedatur in cauſis criminalibus, ibid. n. 12. usque ad n. 16.

PROCESSUS.

Proceſſus ordinarius fit per accuſationem, p. 3. q. 104. n. 1.
Proceſſus ordinarius in criminalibus quisnam ſit, p. 3. q. 103. n. 17.
Proceſſus ordinarius in cauſa criminali agitari nequit, niſi in judicio criminali ſolenniter formato, vor gehegtem peinlichen Gerichte, p. 3. q. 140. n. 58.
in Proceſſu ordinario proceditur ſecundum juris ordinem, p. 3. q. 104. n. 3. 4. 8. 9. vide plura ſupra in vocabulo Criminalis Proceſſus.
Proceſſus quinam dicatur inquiſitorius, p. 3. q. 103. n. 18. 19. 20. 22. vide plura ſupra in vocabulo Inquiſitorius Proceſſus.

PROCURATOR.

Procurator accuſatoris in cauſa quavis criminali hodie admittitur, p. 3. q. 105. n. 2. 8. 9. ſecus de jure Civili, n. 3. 4. 5.
Procurator abſentiam rei defendere volens, ante litis conteſtationem admittitur, p. 3. q. 105. n. 64. 65. 66. 67. S. S. L. 68.
Procurator rei, in publ. judiciis, in quibus nec capitalis, nec alia pœna corporis afflictiva irroganda venit, admittitur, p. 3. q. 105. n. 77. 78. ſicuti & in actione injuriarum, quoties pœna corporalis reo non infligitur, n. 79. S. S. L. n. 80.
Procurator ex parte accuſati in criminalibus num debeat admitti, p. 3. q. 105. n. 16. affirmantium opinio quibus nitatur fundamentis, n. 17. 18. 19. 20. 22. 23. 24. negativa opinio verior eſt, n. 25. 26. 39. 40. 41. reſpondetur ad argumenta contraria, n. 27. 30. 31. usque ad n. 38. referuntur rationes, ob quas Procurator rei accuſati non ſit admittendus, ibid. n. 42. 43. 44. 45. 46. 47.
Procurator accuſati in foro quoque Sax. repellitur, ib. n. 48. O. S. L. n. 49. 50.
Procurator pro reo incarcerato intervenire nequit, p. 3. q. 105. n. 53. 54. 55. 56. S. S. L. n. 57.
Procurator in proceſſu inquiſitorio non admittitur, p. 3. q. 105. n. 51. 52.
Procurator ſeu curator in litem, pro muliere accuſata de crimine, non admittitur, p. 3. q. 105. n. 58. 61. 62. S. S. L. n. 63.
Procurator in criminalibus ſatiſdare aut idonee cavere non poteſt, p. 3. q. 105. n. 43.
Procuratores aliorum ſunt patroni, p. 3. q. 105. n. 1.
Procuratorum ſalſorum pœna, p. 2. quæſt. 93. n. 46. 47. 48.
Procuratorum quorundam peſſimus mos, p. 3. q. 105. n. 47.

PRODIGUS.

Prodigus furioſo & impuberi æquiparatur, illiusque voluntas nulla eſt, & quatenus id procedat, p. 3. q. 118. n. 29.

PRODIGALITAS.

Prodigalitas eſt nequitia & maleficium, ac pœnam meretur, p. 3. q. 118. n. 28.

PRODITIO.

Proditionis indicia quænam ſint ad torturam, p. 3. q. 122. n. 83.

PROHIBITIO.

Prohibitionis cauſa ceſſante, ipſa prohibitio quoque ceſſat, p. 3. q. 105. n. 7.

PROMISSIO.

Promiſſio impunitatis, a judice facta ad extorquendam confeſſionem, mitigat pœnam, p. 3. q. 149. n. 1.
Promiſſio impunitatis potius omittenda, quam reus confeſſus impunitus dimittendus eſt, p. 3. q. 149. n. 3. & ſeqq.

PROSTITUERE.

an noverca, privigna, aliave fœmina ſoluta, affini marito ſe Proſtituens, ſeveriori aliquo quam fuſtigationis ſupplicio affici debeat, p. 2. q. 47. n. 82. 83. 84. 85. S. S. L. n. 86.
fœmina ſoluta affini marito copiam ſui faciens quomodo puniri debeat, p. 2. q. 74. n. 82. 83. 84. 85. S. L. n. 86.
quando parentes liberos ſuos, aut mariti uxores proprias quæſtus cauſa aliis Proſtituunt, hoc crimen longe ſceleratiſſimum ac multo gravius eſt lenocinio, p. 2. q. 71. n. 6.
Parentum liberos, aut maritorum uxores proprias, quæſtus cauſa aliis Proſtituentium quæ ſit pœna, ib. n. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 13. 14. 15.
an pater non niſi ſemel filiam Proſtituens, pœna lenocinii ordinaria teneatur, ib. n. 19. 20. 71. 72. 73. S. S. L. n. 22. 74.
qui uxorem aut filiam Proſtitui ſciens ac quæſtus cauſa patitur ac tacet, lenocinii pœnam incurrit, p. 2. q. 71. n. 23. 24. 25. 26. 27. 28. S. S. L. n. 29. 30.
quid ſi parens filiam, aut maritus uxorem, non quæſtus aut lucri cauſa, ſed ex magna quadam levitate proſtituant, p. 2. q. 71. n. 36. 37. 38. S. S. L. n. 39.
quomodo puniantur nutrices, tutores, fratres, Proſtituentes ſorores, pupillas, aliasve conſanguineas, p. 2. q. 71. n. 45. 46. pœna conatus in lenocinio, n. 47. in foro Sax. n. 49. a pœna ordinaria excuſatur, qui filiam aut uxorem quæſtus cauſa Proſtituens nil poſtea lucratur, n. 50. 51. 52. S. S. L. n. 53.
pœna filiarum & uxorum, a parentibus & maritis ſeſe Proſtitui patientium, ib. n. 54. 55.
quæ ſit pœna lenocinii, extraneas perſonas aliorum libidini Proſtituentium, ib. n. 56. 57. 58. 59.
in Imperio Romano Germaniæ quomodo puniantur lenones Proſtituentes extraneas perſonas, p. 2. q. 71. n. 60. in foro Saxon. eſt poena arbitraria, n. 61. 62.
quomodo puniantur lenones blanditiis ac promiſſionibus puellas allicientes, ib. n. 63. R. S. L. n. 64.
quod ſi leno Proſtituat meretricem vulgarem, an poena teneatur ordinaria, ib. n. 65. 66. 67. 68. S. S. L. n. 69. paupertas & inopia num lenonem a poena excuſet, n. 70. R. S. L. n. 71.

PROVOCANS.

Provocans aliquem ad duellum quomodo puniendus, p. 1. q. 27. n. 63. S. S. L. n. 74.
Provocantis occidentis provocatum in duello, quanam

Digitized by Google

nam ſit pœna, p. 1. q. 29. n. 91. 92. 94. S. S. L. n. 95. 96.
quid ſi Provocans a provocato in duello oppreſſus ipſum occidat, ibid. n. 97. 98. 99. S. S. L. n. 100. 101.

PROVOCATUS.

Provocatus ad duellum occidens provocantem, ab omni pœna non eſt immunis, p. 1. q. 29. n. 71.
Provocati occidentis provocantem in duello quæ ſit pœna, p. 1. q. 29. n. 75. 76. 78. 79. S. S. L. n. 80. 81. 82. 83.
Provocatus occiſor ſimul tenetur ad præſtationem Wergeldi & expenſarum, p. 1. q. 29. n. 84. R. S. L. n. 85. 86.
Provocatus absque verbis injurioſis, occidens provocantem quomodo plectendus, p. 1. q. 29. n. 87. 88. 89. R. S. L. n. 90.
Provocato, qui ſe ulciſci voluit, quando ſit ignoſcendum, p. 1. q. 31. n. 88.
in Provocato non præſumitur dolus, aut animus occidendi, p. 1. q. 29. n. 3.

PUBERTAS.

Puberes quando puellæ dicantur in materia delictorum, p. 3. q. 143. n. 26. 27. 28. 29.
Pubertati proximi quinam dicantur, p. 2. q. 82. n. 6. 7. 8. p. 3. q. 143. n. 32. 33. 34.
quoad Pubertatis definitionem inter maſculos & fœminas in delictis differentia eſt nulla, p. 2. q. 82. n. 18.

PUERPERA.

Puerpera puerperium occultando, & partum negligendo cauſam dans parricidio, non tam principaliter de morte infantis, quam de ſua negligentia & culpa enormi, mortem tamen cauſante, tenetur, p. 1. q. 15. n. 25. S. S. L. n. 26. usque ad n. 32.
ſi infans in lecto ex incuria & negligentia parentum ſuffocetur, vel ſi parentes modum caſtigationis aliquo modo excedant, pœna arbitraria relegationis vel carceris, vel etiam mulcta pecuniaria obtinet, p. 1. q. 15. n. 33. S. S. L. n. 34. 36. 37.
infantem mortuum ſe peperiſſe dicens mulier, hoc ſufficienter probare debet, aut ſi id probare nequit, torturæ ſubjicienda, ib. n. 40.
infans culpa matris mortuus præſumitur, ſi mulier ſola remotis aliis mulieribus in puerperio laboravit, p. 1. q. 15. n. 49.

PUGNUS.

Pugno homicidium commiſſum quam pœnam mereatur, p. 1. q. 3. n. 38.
Pugno perpetrato homicidio de lethalitate ictus ſeu vulneris conſtare debet, p. 1. q. 3. n. 40.
Pugnus ſæpe plus nocet, quam gladius, p. 1. quæſt. 3. n. 93.

PUNIRE.

Punire transgreſſores legum Principibus incumbit, p. 3. q. 101. n. 8. 9.
Puniri delicta intereſt Reipubl. ib. n. 12.
Puniri reus non debet, antequam de corpore delicti conſtet, p. 1. q. 49. n. 59.
Puniri furioſus ne quidem ob delictum ante furorem commiſſum poteſt, p. 3. quæſt. 145. n. 22. 23. 24. 25.
circa Punitionem furioſorum atque dementium delinquentium, multum eſt tribuendum judicis arbitrio, p. 3. q. 145. n. 8.
non Punitur conatus de conſuetudine generali pœna ordinaria, p. 1. q. 17. n. 6. 14.
Puniuntur rei in eo, in quo deliquerunt, membro, p. 1. q. 47. n. 10.
omnia fere crimina ſunt hodie arbitraria, & extra ordinem Puniuntur, p. 1. q. 24. n. 9.
Puniuntur gravius inferioris conditionis homines, quam honeſtiores, p. 2. q. 52. n. 36.
in dignitate conſtituti peccando gravius delinquunt, adeoque gravius puniendi, p. 1. q. 9. n. 39.
Puniendus eſt mitius, qui dolore commotus delinquit, p. 1. q. 29. n. 30.
Puniendus quomodo ſit particeps & conſcius alicujus delicti, p. 3. q. 134. n. 60. 61. S. S. L. n. 62.
in Puniendo delicto qualitas & quantitas rei, in qua crimen commiſſum eſt, ſpectari debet, p. 1. q. 42. n. 60.

PUPILLUS.

Pupillus & minor quando accuſare prohibeantur, p. 3. q. 103. n. 25.
Pupilli quando & quatenus uſuras uſurarum exigere poſſint, p. 2. quæſt. 92. n. 81. 82. 83. S. S. L. n. 84. 85.

Q.

QUÆSTIO.

QUæſtionis vocabulum varie accipitur, p. 3. q. 117. n. 12. 13. 14.
Quæſtionis definitio, ib. n. 16. 17.
Quæſtio proprie ipſa tortura non eſt, p. 3. quæſt. 117. n. 15.
Quæſtionis materia eſt arbitraria, p. 3. q. 117. n. 9.
Quæſtio communiter cum actu torturæ confunditur, ib. n. 18.
Quæſtio cauſæ criminalis acceſſio eſt, ib. n. 22. 23. 24. vide plura infra in vocab. Tortura.
ſi quis ex vinculis cauſam dicere & ad accuſationem reſpondere per ſententiam ſemel atque iterum juſſus, contumaciter hoc facere recuſet, absque ullis indiciis Quæſtione adhibita cogi poteſt, p. 3. q. 126. n. 73.
ratificatio de forma ſubſtantiali confeſſionis per Quæſtionem extortæ requiritur, ib. n. 79.

QUÆSTOR.

Quæſtores aliique rerum adminiſtratores in rebus ſibi concreditis furtum committere poſſunt, p. 2. q. 84. n. 3. 5. 6. 7. 8. adverſus quos etiam lex Julia de reſiduis locum habet, n. 4. hi omnes extraordinarie puniuntur, non pœna ſuſpendii: & quare, ib. n. 9. 10. 11. 12. 13. 14. eademque pœna obtinet quoque in foro Saxon. n. 15. 16. R. S. L. n. 17. in Electoratu Sax. ſeverius in fures hoſce animadvertitur, n. 18. 19. 20. 24.
Quæſtores priusquam ſuſpendio puniantur, de dolo & fraude eorum conſtare debet, p. 3. q. 85. n. 37. 38.
Quæſtorum malitia ac perfidia difficulter poteſt impediri, p. 2. q. 84. n. 22. 23.
Quæſtorum dolus ac perfidia unde probetur, p. 2. q. 85. n. 39. 40. 41.
Quæſtorum & officialium culpa & negligentia quomodo puniatur, p. 2. q. 85. n. 57. 58. 59. S. S. L. n. 60. & ſeqq.
Quæſtoribus perfidis triplex pœna, in caſibus tamen diverſis ac diſtinctis, irrogari ſolet in Electoratu Sax. p. 2. q. 84. n. 25. 26. 27. 29. 31. 32. 33. 34. 42. S. S. L. n. 28. 30. 43. 44. quæ tamen pœnæ non niſi juratis Quæſtoribus ac officialibus infliguntur, n. 35. 36.
in omnibus indifferenter adminiſtratoribus ac Quæſtoribus perfidis eadem obtinet pœna, p. 2. q. 85. S. S. L. n. 46.
ceſſat pœna ſuſpendii in Quæſtoribus perfidis, ſi de corpore delicti certo non conſtet, ib. n. 50. 51. S. S. L. n. 52.
num pœnitentia perfidos Quæſtores & officiales a pœna ordinaria excuſet, ibid. n. 53. 54. 55. S. S. L. n. 56.

Digitized by Google

Quæſtor 50. florenos intervertens in foro Sax. relegatione vel duplici reſtitutione punitur, p. 2. q. 85. n. 26. 27.
Quæſtor ultra 50. florenos intercipiens fuſtigatur, ib. n. 29.
Quæſtor 100. florenos intervertens laqueo punitur, ib. n. 31. 32. 33.

QUALITAS.

Qualitatem probare qui vult, debet prius probare ſubſtantiam, in qua illa qualitas fundatur, p. 1. q. 16. n. 3.

R.

Rauber.

Rauber vocabulo quinam deſignantur, p. 1. q. 21. n. 8.

RADERE.

Radentes pecuniam juſtum pondus excedentem, num puniantur, p. 1. q. 43. n. 33. usque ad n. 41.
Radens argenteum numiſma, num pari ac aureum radens pœna ſit plectendus, ib. n. 43. 44. 47. S. S. L. n. 48.

RAPINA.

Rapina quandoque appellitatur latrocinium, p. 2. q. 90. n. 2.
Rapina & latrocinium ab invicem multum differunt, ib. n. 3. 4. 5. 6.
Rapina etiam vocari ſolet robbaria, graſſatio ſeu deprædatio, p. 2. q. 90. n. 7.
Rapinæ crimen eſt grave & atrox, p. 2. q. 90. n. 8.
Rapinæ pœna quænam ſit, ib. n. 9. 10.
Rapina quænam dicatur violenta & hoſtilis, p. 2. q. 91. n. 4. 5. 6. 7. 8.
Rapina rei minimæ pœnam mortis etiam meretur, p. 2. q. 90. n. 42. 43. 44. 45. R. S. L. n. 46. 47. 48. 49. 50. nil intereſt, quoad pœnam robbariæ, qualesnam res fuerint vi ablatæ, n. 51. R. S. L. n. 52.
in Rapinæ crimine non tam noxa & damnum per ablationem rei datum, quam violatio ſecuritatis in via publ. & provincia, quæ pacata eſſe debet, attenditur, p. 2. q. 90. n. 44.
in Rapinæ crimine pœna auxiliatorum, ib. n. 62. 63. 64. S. S. L. n. 65.
Rapinæ propter reiterationem pœna non eſt exaſperanda, p. 2. q. 90. n. 28. R. S. L. n. 29.
Rapina attentatum punitur pœna extraordinaria, p. 2. q. 91. n. 31. 32. 33. S. S. L. n. 34. 35.
Rapinæ crimine cum furto concurrente quanam pœna ſit reus afficiendus, p. 2. q. 91. n. 49. 52. 53. 55. unica tantummodo pœna mortis imponenda eſt reo, ib. n. 50. 51. O. S. L. n. 54. 56. 57.
in Rapinæ crimine quando juſſus ac mandatum a pœna ordinaria excuſet, p. 2. q. 91. n. 14. 16. 17. 18. S. S. L. n. 19. 20. mandans non excuſatur, n. 21. 23. S. S. L. n. 25.
in Rapinæ pœna decernenda judex caute procedere debet, p. 2. q. 91. n. 1.
an a Rapinæ vel robbariæ pœna nobilitas delinquentem liberet, p. 2. quæſt. 90. n. 39. 40. R. S. L. n. 41.
in Rapina, quæ non eſt hoſtilis, nec violenta, ceſſat pœna ordinaria, p. 2. q. 91. n. 2. 3. 4.
an pro Rapina violenta permutatio coacta ſit habenda, p. 2. q. 91. n. 9.
Statutum pœnam pro furto imponens locum etiam in Rapina habere vulgo exiſtimant, p. 2. quæſt. 90. n. 1.
quando Princeps, in cujus territorio facta eſt Rapina, ſpoliato damnum reſarcire teneatur, p. 2. quæſt. 91. n. 58. 59. 60. 62. 68. 69. S. S. L. n. 70.
Rapinam ſi deprædator ſemel commiſerit, an gladio puniendus, p. 2. q. 90. n. 22. 23. 24. 25. 27. O. S. L. in pronunciando, n. 26.
quid juris in pluribus deprædatoribus, Rapinam ſimul committentibus, p. 2. q. 90. n. 34. 35. S. S. L. n. 37. 38.
pœna eorum, qui in excubiis ſtant, dum alii Rapinam committunt, p. 2. q. 91. n. 26. 27. 29. S. S. L. n. 28. 30.
Rapina an gladio & impoſitione cadaveris in rotam puniatur, p. 2. q. 90. n. 22. & ſeqq.
Rapinæ pœna an puniantur pecuniam hominibus per vim vel minas extorquentes, p. 2. q. 90. n. 66. 67. 68. 69.
Rapinæ pœna ceſſat in ſpoliante eum, a quo ante erat ſpoliatus, p. 2. q. 91. n. 36. & ſeqq.

RAPTOR.

Raptores dicuntur fures improbiores, p. 2. q. 90. n. 1.
Raptores ſi ſpoliatum vulneraverint, quomodo puniendi, p. 2. q. 90. n. 30. 31. 32. S. S. L. n. 33.
Raptores exercentes robbariam in villis, oppidis ac ædibus privatis, quomodo ſint puniendi, p. 2. q. 90. n. 71. usque ad n. 78. S. S. L. n. 77. 79. 80.
Raptores in foro Sax. quomodo puniantur, p. 2. q. 90. n. 11. 12. 13. ratione pœnæ in foro Sax. uſitatæ, n. 14. usque ad n. 19. S. S. L. n. 20. O. S. L. in pronunciando extra Electoratum, n. 21.
Raptores ſeu robbatores res ablatas reſtituentes num mitius ſint puniendi, p. 2. q. 90. n. 55. 56. 58. 59. 60. S. S. L. n. 57. 61.
Raptorem ſeu deprædatorem, aut furem in via publ. ſpolians, pœnam robbariæ incurrit, p. 2. q. 90. n. 53. S. S. L. n. 55.

RAPTUS.

Raptus qui proprie dicatur, p. 1. q. 40. n. 28.
Raptus ex ſubſequente matrimonio purgatur, p. 2. q. 75. n. 68.
Raptus cum meretrice non committitur, p. 1. q. 40. n. 26.
Raptus crimen quonam ſupplicio coerceatur, p. 1. q. 40. n. 26. 27. 28. S. S. L. n. 29.

RATIO.

Ratio diverſa diverſum jus facit, p. 1. q. 47. n. 24.
Rationis identitas eandem juris facit diſpoſitionem, p. 1. q. 12. n. 15. p. 1. q. 14. n. 20. p. 1. q. 22. n. 35. p. 1. q. 37. n. 33. p. 1. q. 42. n. 47. p. 1. q. 49. n. 50.
nihil æque Principum facultates exteruat, quam Rationum reddendarum neglectus, p. 2. quæſt. 84. n. 21.
Rationibus & textibus magis eſt inhærendum, quam autoritatibus, p. 1. q. 1. n. 59.

Rechnen.

ich will mich an dir rechnen. vel, ich will es eyfern. vel, ich will dirs gedencken, horum verborum ſignificatio, p. 1. q. 37. n. 86. 89.

RECEPTATOR.

Receptatores delinquentium conſanguineorum mitius puniuntur, p. 3. q. 134. n. 48. 49. S. S. L. n. 50. 51.
Receptantium homines facinoroſos quæ ſit pœna, p. 3. q. 134. n. 38. 41. 42. 43. S. S. L. n. 46. 47.
Receptio facinoroſorum eſt crimen extraordinarium, p. 3. q. 134. n. 37.

REDITUS ANNUI.

Reditus annui an debeantur ultra alterum tantum, p. 2. q. 92. n. 62. & ſeqq.
Reditus annuos venditori ſolum, non etiam emptori redimere licet, p. 2. q. 92. n. 64. O. S. L. n. 65. 66. 67.

REGALIA.

Regalia inferiores Principes non proprio jure tenent, p. 1. q. 41. n. 32. 33. 34. 35.
Regalia conceſſa non intelliguntur general. conceſſione Comi-

Digitized by Google

Comitatus, Ducatus, vel Marchionatus, p. 1. q. 43. n. 11.
Regalia quanto tempore in foro Sax. præſcribantur, p. 2. q. 59. n. 16.

REGNUM.

Regna juſtitia remota, magna ſunt latrocinia, beatiſſima autem, in quibus juſtitia floret, p. 3. q. 111. n. 4.

REITERATIO.

Reiteratum delictum gravius punitur, p. 1. q. 14. n. 10. p. 1. q. 23. n. 12. p. 2. q. 62. n. 61. 62. 63. 64. 66.
Reiterata percuſſio in homicidio, gravius punitur, p. 1. q. 24. n. 60.
Reiteratum delictum vide ſub delicto quovis.

RELAXARE.

quando reus deprehenſus in facto manuali e carcere ſit Relaxandus ſub cautione, p. 3. q. 136. n. 83.

RELEGARE.

Relegat Provinciæ Dominus ex tota provincia reum, p. 3. q. 130. n. 22.
Relegatur reus quandoque ex certo tantummodo pago, p. 3. q. 130. n. 55.

RELEGATIO.

Relegatio pœna eſt civilis, p. 3. q. 130. n. 13. quotuplex, d. n. 13.
Relegatio num infamet, p. 3. q. 135. n. 50. 51. 52.
Relegationis pœna ipſa famam alicujus non diminuit, niſi delictum, ob quod quis relegatur, infamet, p. 3. q. 130. n. 51.
Relegationi ſimilis eſt impoſitio venditionis ac migrationis ex pago, p. 3. q. 130. n. 56. S. S. L. n. 57.
Relegationi quando Scabini in ſententiis tempus definire ſoleant, p. 3. q. 130. n. 20.
Relegationem judex ſuperior in mulctam pecuniariam poteſt convertere, p. 3. q. 109. n. 44.
Relegatione indefinite indicta reus in perpetuum debet relegari, p. 3. q. 130. n. 16. 17. 18. S. S. L. n. 19.
crimen, quod Relegatione punitur, ad jurisdictionem altam pertinet, p. 3. q. 109. n. 55. 56. 57. 58. ſicuti & impoſitio venditionis ac migrationis ex pago, n. 59. R. S. L. n. 60.

RELEGATUS.

Relegatus ab una civitate, an cenſeatur relegatus a tota provincia, p. 3. q. 130. n. 21. 24. 25. 26. quid juris in foro Sax. n. 27.
Relegatus ex territorio unius Principis, ex alterius Principis provincia bannitus non cenſetur, p. 3. q. 130. n. 23.
Relegatus in Electoratu Sax. à Nobili quopiam ex toto Electoratu bannitus eſt, p. 3. q. 130. n. 28. O. S. L. n. 29.
quod & procedit in Comitatu Hennebergico, ex quo Relegatus ex univerſis ditionibus Ducum Saxon. bannitus habetur, n. 30. S. S. L. n. 31. aliter res ſe habet extra Electoratum Saxon. num. 32. R. S. L. n. 33.
bannitus ex Elect. Sax. an ſit Relegatus ex Epiſcopatibus Martisburgenſi, Miſnenſi, & Numburgenſi, p. 3. q. 130. n. 34. 35. S. S. L. n. 36.
Relegatus ex Epiſcopatu, an ſit relegatus ex toto Elect. Sax. ib. n. 73.
Relegatus ad certum tempus, an eo nondum elapſo revertens, in perpetuum debeat relegari, p. 1. q. 47. n. 14. 15. 16. 17. 18. 23. S. S. L. n. 20. 21. 22.
Relegatus atque virgis cæſus ſi revertatur, quomodo puniri debeat, p. 1. q. 47. n. 25. 26. 27. 28. 29. 30. R. S. L. n. 31.
Relegatus cum fuſtigatione, contra Urphedam præſtitam revertens, quomodo puniendus, p. 1. q. 47. n. 25. usque ad n. 30. R. S. L. n. 31.
Relegatus absque ſententia jurisperitorum ſi revertatur, a pœna ordinaria eſt exemptus, p. 1. q. 47. n. 32. 33. S. S. L. n. 34.
Relegatus qui provincia, ex qua relegatus eſt, non excesſit, qua pœna affici debeat, p. 1. q. 47. n. 40. 41. 42. S. S. L. n. 43. 44. 45.
Relegati contra præſtitum juramentum revertentis pœna, p. 1. q. 47. n. 2. 3. 4. quomodo hoc perjurium puniatur ſecundum ſanctionem Carolinam, ib. n. 5. quomodo de jure Sax. n. 6. 7. 8.
Relegati prima vice revertentis pœna, p. 1. q. 47. n. 9. 10. num toti digiti, num vero priores digitorum articuli ſint abſcindendi, n. 11. R. S. L. n. 12. 13.
Relegati ſecunda vice revertentis pœna, p. 1. q. 47. n. 56. O. S. L. n. 58.
Relegati tertia vice revertentis pœna, ib. n. 61. 62. 63. O. S. L. n. 64.
Relegati non debent notari ſigno in fronte inuſto, p. 3. q. 130. n. 49. 50. 51.
Relegati non perdunt jura Civitatis, p. 3. q. 130. n. 52. 53. S. S. L. n. 54.
quid juris ſi Relegato perjuro digiti jam ante abſciſſi fuere, p. 1. q. 47. n. 35. 36. 37. 39. S. S. L. n. 38.
in Relegato ad certum tempus num eo præterlapſo ceſſet infamia, p. 3. q. 135. n. 57. 58. 59. 60. 62. S. S. L. n. 61. 63.
Relegatum virum ex ſuo delicto, num mulier ſequi teneatur, p. 3. quæſt. 130. n. 44. 45. 46. 47. S. S. L. n. 48.
adverſus Relegatum quomodo procedendum, qui non vult emigrare, nec Urphedam præſtare, ibid. n. 38. 41. S. S. L. n. 39. 40. 41. 42. 43.

RELIGIO.

Religionis & Sacrorum cura incumbit Politico Magiſtratui, p. 1. q. 44. n. 9. 11. 12. 14. 15. 16. 17.

REMITTERE.

Remittens jus ſuum donare videtur, p. 1. q. 55. n. 82.

REMISSIO CONJUGUM.

Remisſio conjugum eſt duplex, p. 2. q. 55. n. 118.
Remittere & intercedere conjux deſertus pro nocente an queat, p. 2. q. 58. n. 62. S. S. L. n. 63.
Remisſioni conjugum an locus ſit, ſi fœmina ſoluta admittat maritum ab uxore ſua deſertum, p. 2. q. 58. n. 57. 59. S. S. L. n. 60.
Remisſio an locum habeat, ſi uxor conjugata admittat maritum, reum adulterii jam antea commisſi, p. 2. q. 57. n. 43. 44. S. S. L. n. 45. & quid juris in remisſione præſumpta, n. 46.
Remisſio & interceſſio conjugis bigamum a pœna gladii non liberat, p. 2. q. 66. n. 39. 40. 41. 42. O. S. L. n. 43.
num remiſſio & interceſſio mariti liberet a pœna adulterii ordinaria uxorem, quæ primo cum viro ſoluto, poſtea vero cum marito alieno rem habuit, p. 2. q. 57. n. 54. 55. 56. 57. 59. R. S. L. n. 58. 60. quid juris itidem hoc caſu ſit in marito, n. 61. 62. 63. R. S. L. n. 64. 65. 66. 69.
Remiſſio ſola conjugis, absque receptione in thorum, non mitigat pœnam adulterii, p. 2. q. 55. n. 116. 117. 118. S. S. L. n. 119.
Remiſſio conjugi facta adultero delinquenti, in Elect. Saxon. haud prodeſt, p. 2. q. 55. n. 120. 121. ſecus vero extra Elect. Saxon. n. 122. 123. 124. S. S. L. num. 125. 126.
& quid ſi adulter conjugis Remiſſionem acceptare nolit, ib. n. 127. 128.

Digitized by Google

num Remiſſio & interceſſio conjugis reum adulterii a pœna ordinaria liberet, p. 2. quæſt. 55. n. 4. & ſeqq.
an & quatenus Remiſſio conjugum locum habeat extra Electoratum, p. 2. q. 55. n. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 33. 38. S. S. L. n. 30. 31. 32. 34. 35. 36. 37. 39.
ſi Remiſſio adulterii inter conjuges interveniat, pœna ordinaria remittenda eſt, p. 2. q. 55. n. 1. 2.
Remiſſio conjugum ex copula carnali eſt conjecturanda, p. 2. q. 55. n. 40. 41. 42. 45. R. S. L. n. 44.
quid ſi hoc caſu conjux ignorantiam adulterii commiſſi prætendat, ib. n. 46.
quomodo ignorantia probanda, n. 47. 48. S. S. L. num. 49.
Remiſſio conjugis defuncti præſumenda eſt, p. 2. q. 55. n. 50. etiamſi conjux defunctus adulterium conjugis ignoraviſſet, num. 51. 52. 53. 54. S. S. L. num. 55. 56.
Remiſſio conjugis habet locum, etiamſi adulter, cui ſemel ad interceſſionem pœna fuit remiſſa, in idem crimen denuò reincidat, p. 2. q. 55. n. 57. usque ad n. 66. S. S. L. n. 67.
quo tamen caſu pœna extraordinaria poteſt aggravari, ib. n. 69.
utroque conjuge adulterio inculpato, alter pro altero intercedere poteſt, p. 2. q. 55. n. 70. 71. 72. 73. S. S. L. n. 75.
Remiſſio conjugis conditionalis, adulterum a pœna ordinaria liberat, p. 2. q. 55. n. 76. 77. R. S. L. num. 78.
uxor pro marito adultero intercedere volens num facere hoc debeat autore curatore, p. 2. quæſt. 55. num. 85. 88.
Remiſſio & interceſſio conjugum debet fieri in judicio, p. 2. q. 55. n. 90.
Remiſſio & interceſſio conjugum locum quoque habet in adulterio, ante matrimonium initum perpetrato, p. 2. quæſt. 55. num. 92. 93. 95. S. S. L. num. 97. 98. 99.
num intercedere poſſit uxor pro marito, inculpato de adulterio, ante matrimonium initum cum fœmina conjugata commiſſo, ib. n. 100. 101. 102. S. S. L. n. 103. 104.
Remiſſio & reconciliatio obtinet quoque in adulterio ſponſi & ſponſæ, ib. n. 105.
ut & in adulterio cum alterius uxore meretricio more vivente commiſſo, p. 2. quæſt. 55. num. 106. ſicuti etiam in adulterio uxoris a marito ſuo deſertæ, ib. n. 107.
Remiſſio conjugis in adulterio quandoque non admittitur, p. 2. q. 55. n. 108. veluti in adulterio duplicato, n. 109. 110. 111. O. S. L. n. 112.
Remiſſio conjugis extra Electoratum Saxon. in duplicato quoque adulterio admittitur, p. 2. q. 55. n. 113. 114.
Remiſſio conjugum ceſſat, ſi una cum adulterio aliud inſimul crimen fuerit commiſſum, p. 2. quæſt. 55. n. 115.
Remiſſio num locum habeat in perſonis conjugatis, cum ſponſo ſponſave adulterium committentibus, p. 2. q. 56. n. 86. 87. 88. R. S. L. n. 89. 90.
Remiſſio ſponſo ſponſæve facta alteri delinquenti non prodeſt, p. 2. quæſt. 56. num. 58. 59. R. S. L. num. 60.
Remiſſio præſumpta violatores ſponſaliorum a pœna fuſtigationis liberat, p. 2. quæſt. 56. n. 63. O. S. L. n. 64.
ignorantia quoque ſponſaliorum excuſat, n. 65. 66.
quomodo ignorantia ſit probanda, ibid. n. 67. S. S. L. n. 68.
Remiſſioni conjugis an ſit locus in violento adulterio ſimplici, p. 2. quæſt. 75. num. 24. S. S. L. num. 25. 26.
Remiſſioni conjugum locus datur, ſimplici adulterio cum inceſtu commiſſo, p. 2. q. 73. n. 78. 89. S. S. L. n. 81.
Remiſſioni conjugis non eſt locus in crimine inceſtus cum adulterio commiſſi inter adſcendentes & deſcendentes, p. 2. q. 72. n. 39. 40. 41. S. S. L. n. 42.
num ad Remiſſionem & interceſſionem ſponſi ſponſæve, pœna binorum ſponſaliorum ſit mitiganda, p. 2. q. 67. n. 47. 48. 52. 53. 57.
Remiſſio hæc poſteriori quoque ſponſo prodeſt, ibid. n. 49. O. S. L. n. 51. 54.
Remittenda etiam eſt pœna ad interceſſionem ſponſæ poſterioris, ib. n. 55. S. S. L. n. 56.
adverſus ſponſum adulterum mitius animadvertendum ad interceſſionem ſponſæ, & vice verſa, p. 2. q. 56. n. 52. 53. 54. S. S. L. n. 56. 57.
an ad Remiſſionem & interceſſionem conjugis pœna ordinaria remitti debeat, ſimplici adulterio cum inceſtu ab affinibus commiſſo, p. 2. q. 74. n. 70. 71. 72. 73. S. S. L. n. 75. 76. 77. 78. 79. 81.
ad Remiſſionem & interceſſionem ſuæ conjugis an a pœna gladii ſit exemptus maritus, cum uxore aliena ante quinquennium adulterii crimine jam contaminata concumbens, p. 2. quæſt. 57. num. 48. 49. 50. 51.
Remiſſionem ſemel factam conjux revocare nequit, p. 2. q. 55. n. 79. 80. 81. S. S. L. n. 83. 84.

REMISSIO DELINQUENTIS AD LOCUM DELICTI.

Remittere de jure Civili judex habitationis vel originis reum ad delicti locum judici eum avocanti tenetur, p. 2. q. 54. n. 52.
Remittendus delinquens quandoque eſt ad locum delicti commiſſi, p. 3. q. 110. n. 48. 49. 50. 51. 52.
Remiſſiones delinquentium ubivis locorum in deſuetudinem abierunt, ib. n. 53. etiam in foro Sax. & quare, n. 54. 55. 56. niſi judex ſponte ſua delinquentem remittere velit, n. 57. quod ſæpius accidit in Germania, exhibitis a poſtulante literis reverſalibus, n. 58.
Remiſſio in præfecturis Electoratus Saxon. ex ſpeciali diſpoſitione locum habet, p. 3. q. 110. n. 59. 60. 61. non tamen inter Nobiles ſub Electoratu Saxon. n. 62.
Remiſſio quoque locum habet, proceſſu inquiſitorio in loco aliquo jam finito, p. 3. q. 110. n. 63. R. S. L. num. 64.
Remiſſio antequam fiat, conſtare debet de requirentis juriſdictione & crimine perpetrato, p. 3. quæſt. 110. n. 165.
Remiſſio ceſſat in delictis levioribus, ib. n. 96.
Remiſſio cujusnam ſumptibus fieri debeat, ibid. n. 67. & 68.

RES.

Res inter alios acta aliis facilius prodeſt, quam nocet, p. 2. q. 61. n. 28.
pro Rerum defenſione an impune aliquem occidere liceat, p. 1. q. 32. n. 14. 16. 17.
quidam defenſionem Rerum tum demum admittunt, ſi cum vitæ periculo conjuncta eſt, ib. n. 19. 20. 21. rejicitur hæc ſententia, ib. n. 22. 24. 25. 31. 32. 36. Sententia Dambouderi, n. 26. 27. 28. R. S. L. n. 29. concordat Didac. Covarruv. n. 30.
quando proportio inter Res & vitam hominis eſt attendenda, ib. n. 33.
Res inanimatæ animadverſioni criminali quandoque ſubjacent, p. 3. q. 131. 14.

RESIDUUM.

Reſiduorum crimen quando committatur, p. 2. q. 84. n. 4.

RESTITUTIO.

Reſtitutio rei ablatæ, vide ſupra Res Furtivæ.

RESPU-

Digitized by Google

RESPUBLICA.

Reſpublica præmiis & pœnis quaſi duobus fulcris continetur, p. 3. q. 101. n. 2.
Reſpublica ex pœnarum irrogatione hoc commodum ſentit, ut alii non inficiantur ab eo, qui ſublatus eſt, p. 3. q. 101. n. 14.
Reipubl. intereſt juſto modo procedi in criminalibus, p. 3. q. 101. n. 1.
in Republica, in qua maxima virtuti proponuntur præmia, viri præſtantiſſimi exiſtunt, p. 3. q. 101. n. 5.

RETORQUERE.

Retorquere injuriam ſic licet, tu mentiris, ut fur, ut latro, non vero ſic regerere licet, tu mentiris, tu fur, tu latro, p. 2. q. 97. n. 27.
Retorquere injuriam injuria licet, p. 2. q. 97. n. 22. 23. is cui vel delictum certum veluti furti objicitur, retorquendo injurianti aliud crimen objicere, eumque latronem vel adulterum vocare nequit, p. 2. q. 97. n. 28.

RETORSIO.

Retorſio eſt ſpecies defenſionis, p. 2. q. 97. n. 24.
Retorſio debet fieri in continenti & cum moderamine inculpatæ tutelæ, ibid. n. 25. 26. 27. 28. S. S. L. num. 29.
Retorſio quomodo in ſcriptis fieri debeat, p. 2. q. 97. n. 30.
Retorſio legitima tollit actionem injuriarum, p. 2. q. n. 31. 32. 33. 34. rejicitur ſententia Henrici Rebelſtraens, *ib. n. 35. 36. S. S. L. n. 37. 38.*
Retorſio non præjudicat Magiſtratui, quo minus injuriantem punire queat, p. 2. q. 97. n. 41. S. S. L. d. n. 41.
ſi quis injuriis provocatus aliud crimen injurianti objiciat, ipſumque aliis injuriis reverberet, Retorſio non valet, ſed uterque de ſua injuria agere poteſt, p. 2. q. 97. n. 26.

RETROVENDERE.

pignoris ſub pacto de Retrovendendo emptio quatenus valeat, p. 2. q. 92. n. 96. 97. 98. 100. 101. 102. S. S. L. n. 99. 103.

REVELARE.

Revelare & indicare an parentes, cognati vel affines reum latitantem, & ignorantiam juramento purgare teneantur, p. 3. q. 134. n. 52. 53. 54. R. S. L. n. 55.
an quis ob ſolam ſcientiam delicti jam commiſſi, ſi id non Revelaverit, pœna aliqua teneatur, p. 3. q. 134. n. 56. 57. S. S. L. n. 58. 59.
ſcientes & non Revelantes delicta atrociſſima quamnam pœnam incurrant, p. 3. q. 134. n. 66. R. S. L. n. n. 67. 68. 69. 70.

REUS.

Rei quatenus ſint favorabiliores, quam auctores, p. 3. q. 105. n. 21. 32.
Reus non eſt qui accuſatur, ſed qui convincitur criminoſus, p. 1. q. 36. n. 29. p. 1. q. 41. n. 101.
Reus nemo exiſtimatur, niſi per ſententiam prius declaretur, p. 1. q. 41. n. 101. p. 1. q. 36. n. 29.
Reus ad ſupplicium mortis condemnatus, a refuſione expenſarum eſt immunis, p. 3. q. 138. n. 2. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13.
Reus ſi reſpondere nolit, vel non categorice reſpondeat, quomodo procedendum, p. 3. q. 106. n. 72. & ſeqq.
Reus actore non probante abſolvitur, p. 3. q. 106. n. 96.
Reus etiam abſens ſortitur forum in loco delicti, p. 3. q. 110. n. 45. & ſeqq. ideoque remittendus eſt ad locum delicti, ib. n. 48. & ſeqq.
Reus ad Eccleſiam confugiens a pœna erat immunis, p. 3. q. 110. n. 91. ſeq. ſicuti etiam confugiens ad cœmiterium & hoſpitale, ib. n. 92. quod tamen non obtinet de conſuetudine hodierna, ib. n. 95. 97.
Reus in carcere quamdiu detinendus, p. 3. quæſt. 111. n. 54. 55.
Reus carcerem effringens & aufugiens quomodo puniendus, ib. n. 90. & ſeqq.
Reus ſi in termino publicationis ſententiæ non compareat, per edicta publica denuo citatur ad proceſſum banni, p. 3. q. 112. n. 140.
Reus non eſt judicandus, niſi confeſſus eſt delictum, aut de eo convictus, p. 3. q. 113. n. 1. p. 3. q. 117. n. 1.
contra Reum inauditum non eſt procedendum, ibid. n. 3. & ſeqq.
Reum inauditum condemnari juris ordo non patitur, ib. n. 6.
Reus reſpondere nolens pro confeſſo habetur, ib. n. 59.
Reus ob certum aliquod delictum tortus num incidenter de alio crimino interrogari debeat, p. 3. q. 124. n. 52. & ſeqq.
Reus ſemel abſolutus denuo accuſari nequit, & quatenus hoc ſit verum, p. 3. q. 125. n. 7. 8. 18.
Reus probationibus convictus, ac poſtea tortus crimen negans, num abſolvi debeat, p. 3. q. 125. n. 17. & ſeq.
Reus non puniri debet, niſi præceſſerit ſententia condemnatoria, p. 3. q. 132. n. 1.
Reus ad mortem condemnatus de rebus ſuis poteſt diſponere & contrahere, p. 3. q. 135. n. 11. 12. teſtari, ib. n. 17. & ſeqq.
Reus ad mortem condemnatus hereditatis ſibi delatæ capax eſt, ib. n. 13.
Reo ad mortem condemnato ſucceditur ab inteſtato, p. 3. q. 135. n. 15.
Reus deprehenſus in facto manuali, quando ex carcere ſit relaxandus ſub cautione, p. 3. q. 136. n. 83.
Reus in manuali facto deprehenſus non ſtatim condemnatur, p. 3. q. 136. n. 84.
Reus quis dicatur deprehenſus in facto manuali, auf handhaffter That, *ib. n. 92. & ſeqq.*
Reus per triduum ante executionem in tolerabili cuſtodia detinendus, p. 3. q. 137. n. 39.
& cibo potuque ſuaviori paſcendus, ib. n. 42.
non tamen inebriandus, ib. n. 43. 44.
Reus ad mortem damnatus, ſi pœnitere nolit, quomodo tractandus, p. 3. q. 137. num. 46. & ſeqq. S. S. L. n. 48.
Reo ad mortem condemnato adjungendus eſt miniſter Eccleſiæ, & quodnam illius ſit officium, ibid. n. 40. 41.
Reus qui ex inopia ſumptus litis ſolvere nequit, graviori pœna punitur, p. 3. q. 138. n. 23. & ſeqq.
Reus ſumptus ad probationem defenſionis ſuæ neceſſarios ſuppeditare tenetur, p. 3. quæſt. 138. n. 25. & ſeqq.
fallit, ſi nihil habet in bonis, tum enim ex fiſco ſunt ſuppeditandi, ib. n. 27.
Reus, ſi promiſſione veniæ confeſſio fuerit extorta, pœna ordinaria puniri nequit, p. 3. quæſt. 149. n. 9. & ſeqq.
Reus teſtibus convictus æque condemnari poteſt, ac confeſſus, p. 3. q. 116. n. 35. etiam in Germania & foro Sax. ib. n. 36. 37. 40. & ſeqq. non obſtante traditione Bodini, ib. n. 38.
Reus docens errorem confeſſionis audiendus eſt, p. 3. q. 121. n. 49.
Reus in executione revocans confeſſionem, ordinaria pœna puniri debet, p. 3. q. 126. num. 63. & ſeq. modo confeſſio probetur juramento Scabinorum, ib. n. 65. & ſeq. aut ſuper ratificatione confeſſionis, a Nota-

Digitized by Google

rio, & teſtibus inſtrumentum confectum ſit, ibid. n. 67. & ſeqq. ubi ſimul de effectu hujus inſtrumenti agitur, ib. n. 69. & ſeqq.
Reus ſi ad ratificandam confeſſionem ductus reſpondere nolit, quomodo procedendum, p. 3. q. 126. n. 73. & ſeqq.
Reus poſt urphedam præſtitam adverſus judicem experiri nequit, priusquam a juramento fuerit abſolutus, ib. n. 49. & ſeqq.

REX.

in Regem Romanorum quando crimen læſæ Majeſtatis committatur, p. 1. q. 41. n. 47. 52. 53. 54.

RIXA.

Rixæ autor annon morte puniendus ſit, ſi de occiſore in rixa certo non conſtet, p. 1. q. 25. n. 50. 51. 52. 53. 55. R. S. L. n. 54.

ROTA.

Rotæ cadaveris impoſitio in quibusnam criminibus locum habeat, p. 3. q. 128. n. 42. 43. 44. 60. 61. 62.
Rotæ cur cadavera punitorum imponantur, p. 2. q. 90. n. 14. usque ad n. 19.
Rotæ pœna aggravatur, quando crura & brachia prius franguntur, von unten auf rädern. p. 3. q. 128. n. 66. 67. S. S. L. n. 68. 69. 70.
Rotæ pœna, poſt ignis ſupplicium, eſt reliquis atrocior, & ſola dictatur latroni, etiam concurrentibus aliis levioribus delictis, p. 3. q. 132. n. 33. & ſeq.

RUSTICITAS.

Ruſticitas in blaſphemiæ crimine non excuſat, p. 1. q. 45. n. 43. 44. 46. S. S. L. n. 47.
Ruſticitas quatenus in aliis delictis excuſet, ib. n. 45.
a Ruſticis in pagis, delinquentes in domo Sculteti cuſtodiuntur, p. 3. q. 111. n. 53.

S.

SACRA.

Sacrorum turbatores quomodo puniantur, p. 1. q. 44. n. 51. 52. S. S. L. n. 53. 54. p. 1. q. 24. n. 44.
Sacrorum & religionis cura Magiſtratui Politico incumbit, p. 1. q. 44. n. 9. 10. 11. 12. 14. 15. 16. 17.

SACRAMENTA DOMINI.

Sacramenta Domini profanantis pœna, p. 1. q. 45. n. 99.

SACRILEGIUM.

Sacrilegium eſt ſpecies furti, p. 2. q. 89. n. 1.
Sacrilegium gravius eſt ſimplici furto, ib. n. 2.
Sacrilegium quando de jure Canonico committatur, ib. n. 5.
Sacrilegium quotuplex ſit in Imperio Romano-Germanico, ib. n. 6. 7.
Sacrilegium rei modicæ an & quando mitius ſit puniendum, p. 2. q. 89. n. 67. 68. 69. R. S. L. n. 70.
Sacrilegii definitio, p. 2. q. 89. n. 3. 4.
Sacrilegii prima ſpecies eſt, quando quis rem ſacram de loco ſacro ſurripit, p. 2. q. 89. n. 8. 9.
Sacrilegii hujus pœna de jure Civili & Sanctione Carolina, ib. n. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17.
in foro Sax. quomodo puniatur hoc Sacrilegium, ibid. n. 18. 19. 20. 23. O. S. L. n. 21. 22. 24.
Sacrilegii altera ſpecies, quando quis rem ſacram de loco non ſacro aufert & ſurripit, quæque hujus pœna, p. 2. q. 89. n. 71. 72. 73. 74. S. S. L. n. 75.
Sacrilegii tertia ſpecies quænam, p. 2. q. 89. n. 76. 77.
Sacrilegii abſque effractione commiſſi pœna, p. 2. q. 89. n. 25. 26. 27. S. S. L. n. 28. 29.
in pluribus ſociis Sacrilegii quid juris, p. 2. q. 89. n. 33. 34. 35. R. S. L. n. 36.
Sacrilegii pœna ob criminis reiterationem non eſt exaſperanda, p. 2. q. 89. n. 37. 38. 40. 41. S. S. L. n. 42. 43. 44. 45.
in Sacrilegii crimine pœna rotæ quando exaſperari queat, p. 2. q. 89. n. 46. O. S. L. n. 47.
in Sacrilegii crimine auxiliatorum pœna, p. 2. q. 89. n. 56. 57. 58. R. S. L. n. 59. 60.
Sacrilegii pœna quibus ex cauſis mitigari poſſit, p. 2. q. 89. n. 61. 62. 63. 64. 65. S. S. L. n. 66.
quomodo puniantur in excubiis ſtantes interea, dum Sacrilegium committitur, p. 2. q. 89. n. 48. S. S. L. n. 54. 55.
Sacrilegorum, res profanas de loco ſacro auferentium, pœna, p. 2. q. 89. n. 78. 79. 80. S. S. L. num. 81. 82.
Sacrilegi gazophylacium ſpoliantis pœna, p. 2. q. 89. n. 30. 31. 32.
Sacrilegium quando committatur, p. 2. q. 89. num. 3. 4. 5.

SAGÆ.

Sagæ ac ſtriges illuſæ figmentis diabolicis pœna quoque mortis affici debent, p. 1. q. 48. n. 60.
Sagæ ac lamiæ mulieres ignis ſupplicio puniri debent, p. 1. quæſt. 49. num. 49. 51. 52. 53. 54. O. S. L. num. 55.
Sagæ ac malefici num vere concumbant cum dæmone, p. 1. q. 49. n. 30.
quidam hoc negant, ib. n. 31. 32.
alii vero affirmant, ib. n. 33.
diſtinguendum eſt in hac quæſtione inter congreſſum & generationem, ib. n. 9. 34.
concubitus verus cum dæmone fieri poteſt, ib. n. 41. 42. 43. R. S. L. n. 48.
Sagarum cum dæmone concumbentium quæ ſit pœna, p. 1. q. 49. n. 29. 44. 45. 46. 47.
Sagarum conventus an ſint figmenta ac phantaſia, p. 1. q. 48. n. 17. usque ad n. 28.
Sagarum facta referuntur, p. 1. q. 48. n. 55. 56.
abſque Sagarum conſenſu diabolus hominibus nocere nequit, p. 1. q. 48. n. 62. 63. 64.

SALVUS CONDUCTUS.

Salvus Conductus duplex eſt, generalis & ſpecialis, & quis generalis dicatur, p. 3. q. 112. n. 6.
Salvus Conductus generalis quamdiu præſtet ſecuritatem, p. 3. q. 112. n. 10. 11. 12. 13. S. S. L. n. 14.
Salvus Conductus ſpecialis quid ſit, p. 3. q. 112. n. 20.
Salvus Conductus ſpecialis plenam dat ſecuritatem, d. n. 20.
Salvus Conductus ſpecialis proprie dicitur ſalvus conductus, p. 3. q. 112. n. 21.
Salvus Conductus ſpecialis quando & in quibus delictis reo debeat concedi, p. 3. q. 112. n. 30. 31.
Salvus Conductus reo abſenti aut latitanti concedi debet, p. 3. q. 112. n. 32. 33. etiam in atrocioribus delictis, n. 34. 35. non modo in ordinario, ſed & in inquiſitorio proceſſu, n. 36. 37. O. S. L. n. 38. 39.
Salvus Conductus reo confeſſo aut convicto, allegantí exceptionem defenſionis, concedi quoque debet, p. 3. q. 112. n. 40. R. S. L. n. 41.
Salvus Conductus reo præſenti incarcerato non datur, p. 3. q. 112. n. 42. 43. 44. niſi in delictis levioribus, num. 45. 47. S. S. L. num. 46. & in caſu infirmitatis, num. 48. 51. S. S. L. num. 46. & in caſu infirmitatis, num. 48. 51. S. S. L. num. 49. 50. aut ſi judex credit, reum fore inculpabilem, num. 52.
Salvus Conductus ſpecialis in quonam conſiſtat, quæque ejusdem ſit qualitas & finis, p. 3. q. 112. n. 53.
Salvus Conductus non juvat reum in novis delictis, ib. n. 54.

Salvus

Digitized by Google

Salvus Conductus non præjudicat alieno Magiſtratui, p. 3. q. 112. n. 55. 56.
Salvus Conductus ſpecialis ſive ſecuritas plenaria quamdiu duret, p. 3. q. 112. n. 59. usque ad n. 63. S. S. L. n. 64.
Salvus Conductus liberat reum a periculo carceris, ib. n. 1.
Salvus Conductus num violatoribus pacis publ. concedendus, p. 1. q. 36. n. 26. 27. 28. 30. 31.
reſtringitur deciſio ad Salvum Conductum communem ſive generalem, n. 32. S. S. L. n. 33.
num absque Salvi Conductus generalis impetratione reus ſit ſecurus, p. 3. q. 112. n. 15. usque ad n. 18. S. S. L. n. 19.
Salvi Conductus effectus eſt, ut reus ſit ſecurus ab incarceratione & omni vi injuſta, ib. n. 7. 73. 74. 75.
Salvum Conductum petere maxime conducit reo, ib. n. 2. 3. 4. 5.
Salvum Conductum generalem habens, non modo ad judicium venire, ſed & ſecure inde recedere poteſt, p. 3. q. 112. n. 7. 8. 9. & quolibet die juridico ſecure poteſt comparere, ib. n. 10. nec commorandi diutius facultatem reus habet, n. 11.
num Salvum Conductum generalem qualibet citatio contineat, p. 3. quaſt. 112. n. 15. 16. 17. 18. S. S. L. n. 19.
Salvum Conductum quatenus citatio generalis contineat, p. 3. q. 112. n. 16. & ſeqq.
Salvum Conductum ſpecialem quinam Magiſtratus largiri queat, ib. n. 22. 23. 24.
Salvum Conductum habentem reum offendens, an crimen læſæ Majeſtatis committat, ib. n. 26. 76.
num Salvum Conductum plenarium quæſtor præfectura Electoralis reo accuſato concedere queat, p. 3. q. 112. n. 27. 28. R. S. L. n. 29.
Salvum Conductum Magiſtratus concedens reum ne quidem in alieno territorio captivare poteſt, p. 3. q. 112. n. 57.
Salvum Conductum habentem reum offendens quomodo debeat puniri, ibid. n. 77. 78. 79. 80. S. S. L. n. 81.
Salvum Conductum petens reus debet ſatisdare, p. 3. q. 112. n. 85. 86. 87. O. S. L. n. 88. hujus ſatisdationis effectus quis ſit, n. 89. 90. 91.
quantam cautionem reus hoc caſu præſtare debeat, n. 92. 93. 94. 95. cautione absque determinatione certa ſumma præſtita fidejuſſor liberatur ſolutione unius Werigeldi, n. 96. S. S. L. n. 97.
cautio hæc non ſolum fidejuſſoribus, ſed & pignoribus præſtari poteſt, p. 3. q. 112. n. 98. 99. 100. 101. S. S. L. n. 102.
fidejuſſores cavere quoque debent in hac ſatisdatione, n. 103.
cautio juratoria quatenus admittatur, n. 104. 106. S. S. L. n. 105. 107. 108.
reo non comparente, cui debeatur pecunia in cautione expreſſa, n. 109. usque ad n. 115. S. S. L. n. 116.
an ſingulis vicibus, quibus reus emanſerit, pecunia cautionis exigi poſſit, p. 3. q. 112. n. 117. usque ad n. 121. S. S. L. n. 122.
cautio hoc caſu præſtita nunquam eſt duplicanda, ib. n. 123. 124. S. S. L. n. 125.
an reo emanente pecunia cautionis ipſo jure commiſſa ſit, ac proinde ſtatim executive contra fidejuſſores procedi poſſit, ibid. n. 126. 127. 128. 129. S. S. L. n. 130.
num pœna cautionis a fidejuſſoribus ſoluta, adverſus reum fugitivum nihilominus criminaliter ſit procedendum, ibid. n. 131. usque ad n. 137. S. S. L. n. 138. 139.
antequam tamen ad Bannum procedatur, reus in termino publicationis definitivæ ſententiæ, non comparens denuo citandus eſt ad banni proceſſum, p. 3. q. 112. n. 140. O. S. L. n. 141.
fidejuſſor reum ſemel ſiſtens, ab ulteriori obligatione eſt liberatus, n. 142. R. S. L. n. 143.
Salvo Conductu pendente nihil novare poteſt judex, p. 3. q. 112. n. 53.
in Salvo Conductu conceſſo conſideranda eſt forma verborum, p. 3. q. 112. n. 58.
Salvo Conductu per ſententiam ſublato an judex confeſtim reum prehendere poſſit, antequam ſententia tranſeat in rem judicatam, p. 3. q. 112. n. 65. 66. 68. 69. S. S. L. n. 67. 70.
ſuper Salvo Conductu majoris fidei cauſa conficitur inſtrumentum in foro Sax. p. 3. q. 112. n. 72.
Salvo Conductu non obſtante an reus crimen confeſſus confeſtim prehendi & puniri poſſit, p. 3. q. 112. n. 82. 83. 84.

SALUTIPOTATIONES.

Salutipotationes prohibitæ ſunt ab Electore Saxonico, p. 3. q. 146. n. 29.

SAMUEL.

Samuelis de apparitione quid habendum, p. 1. q. 48. n. 29. Lutheri judicium, ib.

SANGUIS.

ſi Sanguinem in præſentia rei ſuſpecti cadaver effundat, ſufficiens indicium non eſt ad torturam, p. 3. q. 122. n. 28. & ſeqq. S. S. L. n. 35. niſi alia concurrant adminicula, n. 36. R. S. L. n. 37.

SATISDARE.

Satisdare accuſator pro reconventione & expenſis debet, p. 3. q. 106. n. 39.
Satisdare reus ſalvum conductum petens, tenetur, p. 3. q. 112. n. 85. vide plura ſupra in vocabulo Salvus Conductus.

SCABINI.

Scabini Lipſienſes ſoli in Electoratu Saxon. judicant in cauſis criminalibus, p. 3. q. 116. n. 26. ex ordinatione D. Auguſti Elect. in fundatione Scabinatus Lipſienſis, d. n. 26. in levioribus autem delictis conſilium JCtorum præciſe non requiritur, ib. n. 27. 28.
Scabinorum Lipſienſium reſponſa jus & conſuetudinem faciunt, p. 1. q. 20. n. 30.
ad Scabinos & JCtos in judicandis cauſis criminalibus Caroli V. admonitio, p. 3. q. 116. n. 32. 33. 34.

Schachtſpiel.

Schachtſpiel luſus latrunculorum vel furunculorum vetuſtus & ingenioſus num jure defendi poſſit, p. 3. q. 134. n. 15.

P. SCIPIO.

P. Scipio merito laudatur, quod Carthagine capta, cum milites virginem pulcherrimam ad ipſum adduxiſſent, & deſponſatam eſſe nobili adoleſcenti intellexiſſet, eandem illæſam ſponſo reſtituerit, p. 2. q. 56. n. 11.

SCORTARI.

pœna parentum filios Scortari permittentium, p. 2. q. 71. n. 40. 41. 42. 43. S. S. L. n. 44.

SCORTATIO.

Scortatio quomodo a ſtupro differat, p. 2. q. 70. n. 2.
Scortatio diverſimode punitur in foro Saxon. ibid. n. 16.
num Scorta perpetua vel temporali relegatione puniri debeant, p. 2. q. 70. n. 18. 19. 20. 22. 23. 24. 25. 27. S. S. L. n. 26. 28. 29.

Digitized by Google

SCULTETI.

in Sculteti domo in pagis delinquentes a ruſticis cuſtodiuntur, p. 3. q. 111. n. 53.

SEDITIO.

Seditionis autor non modo vim publ. ſed & crimen læſæ Majeſtatis, cujus pœna eſt ultimum ſupplicium, committit, p. 1. q. 44. n. 43.

SECURITAS.

ex Securitatis cautione aſſecuratus, juvare ſe nequit, quam ipſe oppugnavit, p. 3. q. 112. n. 54.

SEMPER.

verbum Semper non admittit perſonarum differentiam, p. 1. q. 2. n. 8.

SENATOR.

Senatorum Romanorum varii fuerunt ordines, p. 3. q. 118 n. 66. 67. 68. 69. 70.

SENECTUS.

Senectus altera adoleſcentia & pueritia eſt, p. 2. q. 62. n. 29. p. 3. q. 144. n. 5.
Senectus quo anno incipiat, p. 3. q. 114. n. 13. 14.
Senectus regulariter a pœna neminem excuſat, & quare, p. 3. q. 144. n. 12. 15. 19. 20. S. S. L. n. 21. 22. 23. 24. 25.

SENES.

Senes quinam proprie dicantur, p. 2. quæſt. 62. n. 26. 32.
Senes habent ſenſum puerilem, & pueris ſimiles ſunt, p. 3. q. 144. n. 3. 4.
Senes plurimi ſunt robuſti, ſapientes & perſpicaces, ib. n. 7.
Senes pueris mire delectantur, p. 2. q. 62. n. 29.
Senes mitius ſunt puniendi, & quare, p. 3. q. 144. n. 1. 2. 6.
Senes ob ætatem decrepitam deliri, mitius ſunt puniendi, p. 3. quæſt. 144. n. 34. 35. 36. S. S. L. n. 38. 39.
Senes, qui bonam partem conſilii amiſerunt, mitius puniri debent, p. 2. q. 62. n. 33. 39. 40. quatenus verum, d. n. 39.
Senes in adulterii crimine an mitius puniantur, p. 2. q. 62. n. 27. referuntur argumenta pro ſententia affirmativa & negativa, n. 28. & ſeqq. S. S. L. n. 43. usque ad n. 49.
in Senibus circa mitigationem pœnæ variæ traduntur DD. diſtinctiones, p. 3. q. 144. n. 8. 9. 10. 11.
Senibus pœnæ corporis afflictivæ non facile infliguntur, p. 3. q. 144. n. 26. S. S. L. n. 28. niſi adhuc ſint graves & robuſti, n. 29. 30. 31. S. S. L. n. 32. 33.
caſtiga juvenem ferula, furca Senem, peccantem juvenem corrige, pende Senem, p. 2. quæſt. 62. n. 36.
Senes torqueri prohibentur, p. 3. q. 118. n. 35. & ſeqq. niſi ſint robuſti & perſpicaces, ib. n. 38. & ſeqq.
Senes poſſunt terreri, p. 3. q. 108. n. 42. & ſeqq.

SENTENTIA.

Sententia ſecundum LL. & Conſtitutiones publicorum judiciorum eſt concipienda, p. 3. quæſt. 132. n. 2. 3.
Sententia benignior in dubio eſt apprehendenda, p. 2. q. 57. n. 30.
Sententia conformis debet eſſe libello, fallit hoc in criminalibus, p. 3. q. 106. n. 18.
Sententia judicio finem imponit, p. 3. q. 106. n. 95.
Sententiæ latæ ſi executioni non mandentur, autoritas Magiſtratus contemptui & deſpectui habetur, d. n. 95.
Sent. Scab. Lipſ. conſuetudinem introducunt, p. 1. q. 34. n. 85.
Sententiam latam ab uno judice alter judex requiſitus exequi tenetur, p. 1. q. 36. n. 17.
in Sententiæ dictamine ſumma requiritur judicis diſcretio, p. 3. q. 132. n. 46. quare & peritiores hac in re ſunt conſulendi, n. 5.

SEPARATA.

Separatorum factorum ſeparata eſt ratio, p. 1. q. 24. n. 73.
a Separatis nulla fit illatio, p. 1. q. 24. n. 73.

SEPARATIO THORI.

Separatione legitima & totali facta, adulterium non committitur, p. 2. q. 61. n. 54.
Separatione facta inter conjuges quoad thorum & menſam, adulterium ab ipſis perpetratum mitius punitur, p. 2. q. 61. n. 53. 55. 56. R. S. L. n. 57.
num Separatione quoad thorum & menſam facta, nocens innocenti defuncto ſuccedat, p. 2. q. 58. n. 70. usque ad n. 76. S. S. L. n. 73. 77.
ad Separationem thori ob adulterium conjugis agi poteſt, p. 2. q. 63. n. 3. 4. 6.

SEPELIRE.

Sepeliri debent cadavera punitorum, p. 3. q. 137. n. 69. quod tamen quandoque fallit, ut in pœna ſuſpendii, & rotæ, n. 70. 71.

SEPULCHRUM.

Sepulchra violantium pœna, p. 2. q. 83. n. 64. 65. S. S. L. n. 66.

SEPULTURA.

Sepultura canina habetur loco pœnæ, p. 1. q. 2. n. 31.
Sepultura non deneganda eſt mortuis, p. 3. quæſt. 131. n. 29.

SERVUS.

Servus regulariter neminem accuſare poteſt, p. 3. q. 104. n. 27.
Servi pœna, quondam condemnati afficiebantur, quod hodie correctum eſt, p. 3. quæſt. 135. n. 2. 3. 4. 5. 6.

SEVERITAS.

Severitatis ſæpe plus accedere expedit, quam benignitatis, p. 3. q. 101. n. 14.

SIMIA.

Simia cur una cum parricida culeo inſuatur, p. 1. q. 8. n. 9.

SOCER.

Socer & ſocrus, vitricus & noverca, improprie dicuntur parentes, p. 1. q. 8. n. 45.
Socer, ſocrus, vitricus vel noverca, affines ſunt, non cognati vel conſanguinei, p. 1. q. 8. n. 38.

SOCIETAS.

Societas hominum, niſi corrupti mores emendentur, vix ulla conſiſtere poteſt, tandemque interit, niſi ab initio celeriter ſubveniatur, p. 3. q. 101. n. 13.

SOCIUS.

Socii criminis nominatio num faciat indicium ad torturam, p. 3. q. 121. n. 20. rite ſit qualificata, & qualis eſſe debeat, quæque ſint requiſita hujus indicii, n. 21. 22. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. aſſertio plurium correorum quando probet, n. 39. aſſertio rei de mandatore quatenus aliquem faciat ſuſpectum, n. 40.
de Sociis criminis commiſſi quatenus fas ſit judici interrogare reum, p. 3. q. 121. n. 23. 24. 26. 27. 32. interrogatio debet fieri in tortura, n. 28. generaliter debet reus interrogari, non expreſſa certa perſona, niſi certa ex cauſa, n. 29. 30.

SODOMIA.

Sodomia cum hominibus triplici modo committitur, p. 2. q. 76. n. 9. 16. 17. 18.
Sodomia cum hominibus contra naturam commiſſa quomodo puniatur, p. 2. q. 76. n. 15. 19. 20. 21.
Sodomia cum propria uxore quandoque committitur, p. 2. q. 76. n. 24. R. S. L. n. 25. 26.
Sodomiæ cum brutis exercitæ pœna quænam ſit, p. 2. q. 76. n. 27. quod genus Sodomiæ omnium eſt nefandiſſimum, n. 28. 29.

Digitized by Google

Sodomiæ crimen in Imperio Romano-Germanico & foro Saxon. quomodo puniatur, p. 2. q. 76. n. 30. 31.
quare bruta animalia comburantur, ib. n. 32. 33. O. S. L. n. 34.
Sodomiæ crimen, ſi cum qualicunque etiam animali bruto commiſſum fuerit, ignis pœnam meretur, ib. n. 35. 36. R. S. L. n. 37. 38. 39.
num pœna ſit exaſperanda reo, qui eum pluribus animantibus brutis crimen Sodomiæ commiſit, ib. n. 40. & ſeqq. S. S. L. n. 45. 46. 47. 48.
Sodomiæ criminis reus ex ſola confeſſione puniri non debet, p. 2. q. 76. n. 49.
unde conſtare poſſit de corpore delicti in crimine Sodomiæ, ib. n. 50. 51. 53. S. S. L. n. 54. 55.
Sodomiæ crimen unde dicatur, p. 2. q. 76. n. 1. graviſſimum & fœdiſſimum eſt hoc crimen, n. 2.
per Italiam notiſſimum, n. 3.
Sodomiæ pœna eſt ultimum ſupplicium, ibid. n. 4. 5. 6. 7. 8.
Sodomia eſt crimen facti non permanentis, p. 2. q. 76. n. 52.
in Sodomiæ crimine conatus pœna quænam ſit, p. 2. q. 76. n. 56. 57. 58. 59. S. S. L. n. 61.
quando reus Sodomiticus morte non punitur, in animal brutum quoque animadverti non debet, p. 2. q. 76. n. 62. R. S. L. n. 63.
commixtio Chriſtiani cum Judæa, an ſit Sodomia, p. 2. q. 76. n. 64.
quomodo hæc commixtio debeat puniri, ib. n. 65. 66. S. S. L. n. 67.
in Sodomia puniuntur bruta animalia, p. 3. q. 131. n. 16.

SOLENNITAS.

ad Solennitatem alicujus rei quicquid exigitur, id ab actu dividi nequit, p. 1. q. 26. n. 51.

SOLIDUS.

Solidus continet 12. nummos antiquos, vel 16. novos hodiernos Miſnenſes, quorum 12. unum groſſum, & 21. groſſi florenum conſtituunt, p. 1. q. 34. n. 21. 25. p. 3. q. 111. n. 73.
Solidi quotuplices ſint, p. 2. q. 78. n. 23. 24. 25.
Solidus quis intelligatur in materia furtorum, p. 2. q. 78. n. 22. 26. 29. p. 2. q. 83. n. 8. 9.
Solidus quomodo in foro æſtimetur, p. 2. q. 78. n. 31. 32. 33.

SORTIARIUS.

Sortiarii, Segenſprecher, quomodo ſint puniendi, p. 1. q. 50. n. 49. 50. 51. Obſervantia fori Saxon. n. 54. S. S. L. n. 55. 56. 57. 58. 59. 60.

SORTILEGIUM.

Sortilegium ad crimen læſæ Majeſtatis Divinæ refertur, p. 1. q. 48. n. 1.
Sortilegium atrocius delictum eſt homicidio, adulterio & furto, p. 1. q. 48. n. 47.
Sortilegii definitio, p. 1. q. 48. n. 2.
Sortilegii indicia quænam ſint, p. 3. q. 122. n. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68.
de Sortilegii indicio quid habendum, quo Sagæ per lictorem in aquam abjiciuntur, ib. n. 69.
in Sortilegii crimine neceſſario conſtare non debet de corpore delicti, p. 1. q. 49. n. 57. 60.
de Sortilegio ex præſumptionibus & indiciis conſtare poteſt, p. 1. q. 49. n. 59.
Sortilegi & malefici variis nominibus diſtinguuntur, p. 1. q. 48. n. 3. uſque ad n. 8. qui tamen omnes indifferenter dicuntur Sortilegi, n. 9. & 12.

SPES.

Spes lucri quale faciat indicium, p. 3. quæſt. 120. n. 49.

SPECTABILIS.

Spectabiles perſonæ quænam apud Romanos fuerint, p. 3. q. 118. n. 99.

SPOLIARE.

Spolians eum, a quo antea fuerat Spoliatus, a pœna mortis exemptus eſt, p. 2. q. 91. n. 26. uſque ad n. 41. S. S. L. n. 42.
quid ſi ſpoliatus ab uno ſpoliet alium, ibid. n. 43. 44. 45. 46. S. S. L. n. 47.
Spolians deprædatorem aut furem in via publ. pœnam robbariæ incurrit, p. 2. quæſt. 90. n. 53. S. S. L. n. 55.
Spoliantes cadavera ſuſpenſorum quomodo puniendi, p. 2. q. 83. n. 60. 61. 62. S. S. L. n. 63.
Spoliatores cadaverum defunctorum quomodo puniantur, p. 2. q. 83. n. 53. 54. 55. 56. R. S. L. n. 57. quandoque hoc caſu pœna mortis infligitur, n. 58. 59.

SPOLIUM.

quando Princeps, in cujus territorio factum eſt Spolium, Spoliato damnum reſarcire tenetur, p. 2. q. 91. n. 58. 59. 60. 61. 62. 68. 69.
Spoliati damnum quomodo probandum, n. 67. S. S. L. n. 70.

SPONSA.

Sponſa quomodo nomine uxoris nuptæ comprehendatur, p. 2. q. 64. n. 47. 50.
Sponſa adultera an dotem amittat, eaque Sponſo ſit applicanda, p. 2. q. 64. n. 43. 46. 51. 52.
Sponſa de jure Divino poteſt fieri adultera, p. 2. q. 56. n. 10.
Sponſæ a Sponſo deſertæ, adulterantis pœna, p. 2. q. 58. n. 50. R. S. L. n. 51.
cum Sponſa poſteriore matrimonium conſummatum dirimendum eſt, ſi prior Sponſa Sponſum recipere velit, p. 2. q. 67. n. 58. 59. R. S. L. n. 60.

SPONSALIA.

Sponſalia quænam moribus noſtris dicantur, p. 2. q. 56. n. 23. 24. 25.
Sponſalia atque matrimonium moribus noſtris differunt, p. 1. q. 12. n. 37. 38. p. 2. q. 56. n. 36.
Sponſalia de præſenti de jure Civili non differunt a matrimonio, ſecus de conſuetudine Germaniæ, p. 2. q. 67. n. 5. 6.
Sponſalia de hodierno jure, ac totius fere Germaniæ moribus, ſolum dicuntur, quando quis puellæ ſine conditione pure & ſimpliciter promittit conjugium, p. 2. q. 56. n. 22.
Sponſalia pura de jure Civili vere ſunt nuptiæ, quas non concubitus, ſed conſenſus facit, p. 2. q. 56. n. 22. 29.
Sponſalia bina contrahentes num pœna gladii teneantur, p. 2. q. 67. n. 1. 7. 10.
Sponſalia bina contrahentium abſque commixtione carnali aut copula Sacerdotali pœna, p. 2. q. 67. n. 11. 12. 13. 19. S. S. L. n. 18. 20.
quæ pœna in foro Sax. n. 14. 15.
quid ſi bina Sponſalia clandeſtina fuerint contracta, ib. n. 16. 17.
Sponſalia bina, accedente copula carnali, vel benedictione Sacerdotali, contrahentes, quomodo puniantur, p. 2. q. 67. n. 21. 22. 24. S. S. L. n. 28. 29.
ignorantia tamen in hoc crimine excuſat, n. 30. R. S. L. n. 31.
quid ſi Sponſus primam Sponſam carnaliter cognoverit, n. 32. 33. 34. S. S. L. n. 35.
quid juris, ſi Sponſus bina contraxit Sponſalia, & utramque Sponſam carnaliter cognovit, n. 36. 37. S. S. L. n. 38.
quandoque in hoc crimine judex poteſt pœnam exaſperare, n. 39. 40. 43. & mitigare, n. 45. R. S. L. n. 46.

mum

Digitized by Google

num ad interceſſionem Sponſi Sponſæve pœna binorum Sponſaliorum ſit mitiganda, p. 2. q. 67. n. 47. 48. 53. 57. remiſſio hæc poſteriori quoque Sponſo prodeſt, n. 49. O. S. L. n. 51. 54.
remittenda eſt etiam pœna ad interceſſionem Sponſæ poſterioris, ib. n. 55. S. S. L. n. 56.
Sponſaliorum de præſenti & de futuro, uti à jure Canonico appellantur, differentiam Lutherus rejicit, p. 2. q. 56. n. 23. 24.
Sponſaliorum violatores præſumpta remiſſio à pœna fuſtigationis liberat, p. 2. q. 56. n. 63. O. S. L. n. 64.
Sponſaliorum ignorantia quoque excuſat, ibid. n. 65. 66. ignorantia hoc caſu quomodo ſit probanda, n. 67. S. S. L. n. 60.

SPONSUS.

Sponſus nomine mariti, & Sponſa vocabulo uxoris quando comprehendantur, p. 1. p. 12. n. 41. 42. p. 2. q. 56. n. 3. 14. 15. 39. 40. 78. p. 2. q. 67. n. 2. 3. 8. 9.
Sponſi appellatione non venit maritus propriè, p. 1. q. 12. n. 38. 42.
Sponſus ac Sponſa nomine mariti atque uxoris in pœnalibus non comprehenduntur, p. 2. q. 56. n. 42.
Sponſus ac Sponſa num thorum habeant, p. 2. q. 56. n. 5. 19. 20. 21.
ut Sponſus mariti jure utatur, infrequens non eſt, p. 2. q. 56. n. 9.
ſi Sponſus ante benedictionem & copulam Sacerdotalem cum Sponſa ſe carnaliter commiſceat, quomodo ſit puniendus, p. 2. q. 69. n. 46. 47. 48. O. S. L. n. 49. 50.
quid ſi poſt ſtuprum commiſſum ſtuprator puellam in matrimonium duxerit, ibid. n. 51. 53. O. S. L. n. 52.
cum Sponſa, quam Sponſus jam antea carnaliter cognovit, adulterium commiſſum quomodo puniatur, p. 2. q. 56. n. 69. 70. 71. 72. R. S. L. n. 73.
quid ſi Sponſus Sponſave cum marito vel uxore aliena adulterium committat, ib. n. 74. 75.
an hoc caſu remisſio partis offenſæ locum habeat in Sponſa, ib. n. 76. 77. 78. 79. S. S. L. n. 80. 81.
quid juris in Sponſo, ib. n. 82. 83. 84. 85.
num remisſio locum habeat in perſonis conjugatis, cum Sponſo Sponſave adulterium committentibus, p. 2. q. 56. n. 86. 87. 88. R. S. L. n. 89. 90.
a Sponſo Sponſave adulterii commiſſi pœna quænam ſit, p. 2. q. 56. n. 26. 27. 28. 29. 30. 33. 36. S. S. L. n. 44. 51. in foro Sax. quænam, ib. n. 37. & ſeqq.
Sponſus vel Sponſa in caſu adulterii hodie non niſi carcere ad duas vel tres ſeptimanas puniuntur, excluſa pecuniaria mulcta, ex ſpeciali reſcripto Electorali, p. 2. q. 56. n. 61. R. S. L. n. 62.
Sponſus incarceratus, ſi obtemperare nolit, & in obſtinacia perſeveret, perpetuo relegari poteſt, p. 2. q. 68. n. 92.
ſi Sponſus vel Sponſa ante conſcenſionem thalami moriatur, ex bonis ejus ſuperſtes nihil lucratur, p. 1. q. 12. n. 36.
Sponſi, Sponſam interficientis, pœna, p. 1. q. 12. n. 23. 24. 25. 28. 29. 30. 31. 33. 34. 44.
in Gallia tota Sponſi plerumque miſſis nocturnis, antequam luceſcit copulantur, ne ab incantatoribus per lucem conſpiciantur, p. 2. q. 61. n. 15.

SPONSIO.

Sponſiones an ſint permiſſæ, p. 3. q. 134. n. 32.

SPURIUS.

Spurii jure Civili ne naturalium quidem liberorum nomine digni judicantur, p. 1. q. 9. n. 12.
Spurius patri non ſuccedit, p. 2. q. 68. n. 129. R. S. L. n. 130.

STATIONARII.

Stationariorum ſeu Irenarcharum officium, p. 3. q. 103. n. 19.

STATUA.

Statuam Principis dehoneſtans, graviter punitur, p. 1. q. 45. n. 97.

STATUS IMPERII.

Statuum Imperii poteſtas duplex eſt, p. 1. q. 41. n. 84. 85. 86.
Status Imperii qualem habeant poteſtatem, ib. n. 75. 77. & ſeqq.
Status Imperii non ſolum Conſiliarii Imperatoris ſunt, p. 1. q. 41. n. 74. ſed & in conſortium poteſtatis adſciſcuntur, n. 75. 76.
Status Imperii an habeant Majeſtatem, p. 1. q. 41. n. 80. 81. 82.
Status Imperii tenent hodie regalia, p. 3. q. 150. n. 19. & reis veniam pœnæ indulgere poſſunt, ib. n. 8. & ſeq.
Status Imperii in ſuis territoriis idem poſſunt, quod Imperator in Imperio, p. 3. q. 150. n. 22. & ſeq.

STATUTUM.

Statuta localia interpretationem declaratoriam & paſſivam, ut vocant, à jure communi accipiunt, p. 1. q. 20. n. 37. p. 2. q. 65. n. 36.
Statuta iis in locis, ubi vigent, jus faciunt civile, p. 1. q. 20. n. 33.
Statuta de furto non habent locum in expilata hæreditate, p. 2. q. 83. n. 77.
Statuta pœnalia non extenduntur ad ſubditos delinquentes extra eorum territorium, p. 2. q. 54. n. 50.

STELLIONATUS.

Stellionatus perſecutio quando locum obtineat, p. 3. q. 133. n. 3.

STIGMA.

Stigmatum pœna qualis fuerit, p. 3. q. 129. n. 9. 10.

STIPULATIO.

Stipulatio, quæ in diem certum vel ſub conditione fit, deficiente conditione, expirat, p. 2. q. 68. n. 36.

STUDIOSUS.

Studioſi ob delictum commiſſum non niſi coram Rectore Academiæ accuſari poſſunt, p. 3. q. 110. n. 78.

STUPRARE.

Stuprator puellam ſtupratam vel dotare, vel ducere debet, p. 2. q. 68. n. 11. 12.
quanta dos à Stupratore præſtanda, ib. n. 13. 15. 16. O. S. L. n. 14. 17. 18.
Stuprata puella extra Electoratum quoque Sax. vel duci vel dotari debet, ib. n. 19. 20. 21. S. S. L. n. 22.
idemque obtinet in vidua honeſta Stuprata, ib. n. 23. 25. R. S. L. n. 26.
quod & verum eſt, ſi ſtuprator perſuaſionibus ac blanditiis puellam ad ſtuprum induxerit, ib. n. 27. 28. 29. 30. O. S. L. n. 31.
quæ dos ſtatim ſolvi debet, nec tempus nuptiarum eſt expectandum, ib. n. 32. 33.
dos ad hæredes tranſmittitur, ſi Stuprata moriatur, antequam nubat, p. 2. q. 68. n. 34. usque ad n. 39. S. S. L. n. 40.
licet puella cauſam dederit Stupro, dotari tamen debet, ib. n. 41. 42. R. S. L. n. 43.
quinquennio etiam elapſo dotatio fieri debet, ib. n. 44. 45. 46. 47. S. S. L. n. 48.
quid juris, ſi Stuprator cum alia matrimonium contraxerit, antequam ſtuprata dotationem petat, ib. n. 48. 49. 50. 51. S. S. L. n. 52.
Stuprator nobilis ignobilem ſtupratam ducere vel dotare debet, ib. n. 53. usque ad n. 59. S. S. L. n. 60.
Stupratæ puellæ dotatio quandoque ceſſat, ib. n. 61. veluti ſi Stupratori pœna corporalis infligatur, ib. n. 62. 63. 64. S. S. L. n. 65.

quid

Digitized by Google

quid ſi Stuprator puellam Stupratam in matrimonium duxerit, p. 2. q. 69. n. 51. 53. O. S. L. num. 52.
Stuprator, ſi matrimonium cum Stuprata contrahere renuat, ad hoc compelli debet carcere, p. 2. q. 68. n. 92.
maritus, Stuprans puellam aut viduam, eam dotare non tenetur, p. 2. q. 68. n. 66. usque ad n. 73. S. S. L. n. 74.
ceſſat quoque dotatio, ſi Stuprator, ob ſanguinis proximitatem, Stupratam in uxorem ducere nequit, n. 75.
meretrix vulgaris Stuprata dotationem petere nequit, p. 2. q. 68. n. 76. 77. 79. R. S. L. n. 80.
commentarienſis, Stuprantis mulierem captivam, poena, p. 2. q. 69. n. 23. 24. usque ad n. 31. R. S. L. n. 32.
Stuprantis mulierem mente captam poena, p. 2. q. 69. n. 33. 34. 35. R. S. L. n. 36.
Stuprans puellam impuberem quomodo puniendus, p. 2. q. 69. n. 37. 38. 39. O. S. L. n. 40.
Stuprator non ſolum mulieri Stupratæ, ſed & Magiſtratui ad poenam eſt obligatus, p. 2. quæſt. 69. n. 1. 2. 3.
Stupratoris poena juris Canonici in foro etiam Saxonico recepta eſt, p. 2. q. 68. n. 8.
Stuprata, nubere nolens Stupratori, dotem ab ipſo petere nequit, p. 2. q. 68. n. 84. 85. S. S. L. n. 86.
Stuprator a dotatione exemptus eſt, qui remisſionem dotis à puella impetravit, aut tempore Stupri de certo pretio cum ea convenit, ib. n. 87. 88. 89. R. S. L. n. 90.
Stuprator ſtupratam præciſe ducere cogitur, quando ei matrimonium promiſit, p. 2. q. 68. n. 91. 92. 93.
confeſſio ſolius Stupri ſufficit ad juramentum purgationis de non promiſſo matrimonio, ib. n. 94. 95. 96. S. S. L. n. 99.
reus, adverſus quem præſumptiones Stupri militant, tam ſuper ſtupro, quam ipſo matrimonio debet jurare, ib. n. 100. S. S. L. n. 101. modo ſtuprata ſit perſona bonæ famæ, n. 102.
Stuprator, per juramentum a matrimonio liberatus, a pœna ſtupri confeſſi exemptus non eſt, p. 2. q. 68. n. 103.
Stuprator tenetur alere infantem ex ſtupro procreatum, p. 2. q. 68. n. 104.
alimenta debentur, quam primum infans fuerit natus, ib. n. 106. 107. 108. O. S. L. n. 109.
Stuprator quamdiu ſpurium alere teneatur, p. 2. q. 68. n. 110. O. S. L. n. 111. 112.
mortuo ſpurio in infantia, ceſſant alimenta, ib. n. 113. S. S. L. n. 114.
impenſas tamen funebres Stuprator ſolvere debet, ib. n. 115.
de Stupratore patre ſtandum eſt aſſertione mulieris, p. 2. q. 68. n. 116. S. S. L. n. 117.
Stuprator pater ſpurium, ex meretrice vulgari procreatum, alere non cogitur, p. 2. q. 68. n. 118. 119. 120. R. S. L. n. 121.
maritus, Stuprans puellam, infantem alere tenetur, p. 2. q. 68. n. 122. 123. 124. 125. S. S. L. n. 126.
in caſu inopiæ Stupratoris, mater ſtuprata ſpurium alere debet, p. 2. q. 68. n. 127. R. S. L. n. 128.
Stuprata mulier qua pœna ſit afficienda, p. 2. q. 69. n. 57. usque ad n. 61. S. S. L. n. 62. 63. 64.
Stuprata filia num a parentibus exhæredari queat, p. 2. q. 69. n. 65. 66. 67. 68. 71. S. S. L. n. 72.
Stuprata puella coronam geſtare prohibetur, p. 2. q. 70. n. 53. R. S. L. n. 54.

STUPRUM.

Stupri definitio, p. 2. q. 68. n. 1.
Stupri cognitio & pœna num ad ſuperiorem, an vero ad inferiorem jurisdictionem referatur, p. 2. q. 70. n. 47. 48. 49. 51. S. S. L. n. 50. 52. p. 3. q. 109. n. 46. 47. 49. R. S. L. n. 48. 50. 51.
Stupri pœna de jure Civili non eſt certa, p. 2. quæſt. 67. n. 23.
Stupri pœna in foro Sax. varia eſt atque diverſimoda, p. 2. q. 69. n. 10. 11. 12. 13. 14.
Stuprum quomodo regulariter puniatur moribus Sax. ib. n. 15. S. S. L. n. 16.
in Stupri crimine pecuniaria mulcta eſt abrogata, p. 2. q. 69. n. 17. O. S. L. n. 18.
Stupri pœna quandoque ſolet exaſperari, p. 2. q. 69. n. 19. 21. 22. O. S. L. n. 20.
Stupri pœnam mitigat pœnitentia eccleſiaſtica, vulgo die Kirchen-Buſſe, p. 2. q. 69. n. 55. O. S. L. n. 56.
Stuprum ob varias circumſtantias fuſtigatione puniri ſolet, p. 2. quæſt. 69. num. 42. 43. 44. S. S. L. n. 45.
Stuprum ſevera pœna coerceri debet, p. 2. quæſt. 68. n. 2.
Stupri pœna de jure Civili, ib. n. 3.
Stupratam mulierem jus Divinum dotari & in uxorem duci vult, ib. n. 4.
jus Canonicum ſequitur in hoc jus Divinum, ibid. n. 5.
Stupri pœna juris Civilis per jus Canonicum hodie correcta eſt, p. 2. q. 68. n. 67.
Stupri pœna in foro Saxon. quænam, ibid. n. 8. 9. 10.
Stuprum violentum gravius eſt crimen fornicatione, p. 2. q. 75. n. 1.
Stupri violenti pœna eſt ultimum ſupplicium, p. 2. q. 75. n. 2. usque ad n. 9. modus pronunciandi S. L. n. 10.
ſi mulier Stuprata armis & minis in ſtuprum conſenſerit, pœna mortis quoque obtinet, p. 2. q. 75. n. 11. 12. 13. S. S. L. n. 14.
Stuprans vi fœminam ſolutam maritus gladio quoque punitur, p. 2. q. 75. n. 21. 22. R. S. L. n. 23. p. 2. q. 69. n. 41.
Stupri violenti, commiſſi cum puella impubere, pœna, p. 2. q. 75. n. 27. 28.
Stuprum an puellæ impuberi inferri queat, ibid. n. 29. 30.
an Stuprum cum puella impubere conſummatum fuerit, judici incumbit inquirere, ib. n. 31. S. S. L. n. 32. 33. 34. 35.
Stupro cum puella impubere non conſummata, violentus ſtuprator morte non punitur, p. 2. q. 75. n. 36. 37.
quid ſi puella impubes in Stuprum conſentiat, ibid. n. 38.
puella infra ſeptimum annum non niſi Stuprum violentum infertur, ib. n. 39. S. S. L. n. 40. 41.
quid ſi puella vi Stuprata inde moriatur, p. 2. q. 75. n. 42. S. S. L. n. 43.
Stuprum violentum, ſæpius reiteratum, graviorem pœnam non meretur, p. 2. q. 75. n. 44. R. S. L. n. 45.
in Stupri violenti crimine minorennitas delinquentem a pœna ordinaria non excuſat, p. 2. q. 75. n. 46. 47. 48. 49. R. S. L. n. 50. 51.
mortis quoque pœnam incurrit, qui mulierem vulgarem per vim carnaliter cognoſcit, ibid. n. 52. 53. 54. 55.
Stupri violenti conatus quomodo puniatur, p. 2. q. 75. n. 56. usque ad n. 61. S. S. L. n. 62. 63. 64.
Stuprator violentus veniam meretur, ſi ſtuprata ipſi nubere velit, p. 2. q. 75. n. 65. usque ad n. 70. S. S. L. n. 69. 71.
Stuprum violentum absque utriusque partis confeſſione non ordinarie punitur, ib. n. 72. 73. S. S. L. n. 74. 75.
mulier vi Stuprata, ab omni pœna eſt exempta, p. 2. q. 75. n. 76. O. S. L. n. 77.

Digitized by Google

mulier, per vim Stuprata, infamiæ maculam non incurrit, p. 2. q. 75. n. 78.
an virgo vi Stuprata, coronam in capite portare prohibeatur, ib. n. 79. 80. S. S. L. n. 83. 84.
Stuprum violentum quomodo probetur, ib. 85. 86.
Stuprum violentum præſumitur, ſi mulier Stuprata judicem adeat, & de vi illata conqueratur, ib. n. 87. S. S. L. n. 88.
Stupri indicia quænam ſint, p. 3. q. 122. n. 70. & ſeq.
Stuprum in corrupta vel meretrice non committitur, p. 2. q. 68. n. 78.

SUBLIMATUM.

Sublimatum vendens venenum, num puniendus, p. 1. q. 20. n. 6.

SUCCEDERE.

num Succedat conjux nocens innocenti defuncto, ſeparatione quoad thorum & menſam facta, p. 2. q. 58. n. 70. usque ad n. 76. S. S. L. n. 73. 77.

SUFFOCATIO.

Suffocatio in aquis, in quibusnam criminibus obtineat, p. 3. q. 128. n. 45. 46. 47. in crimine parricidii hoc ſupplicium etiamnum hodie practicatur, ibid. n. 48.

SUMPTUS.

Sumptus litis reſtituit accuſator, in probatione deficiens, p. 3. q. 138. n. 5. O. S. L. n. 15.
Sumptus litis refundit condemnatus ad pœnam civilem, ib. n. 16. 17. O. S. L. n. 19.
quid ſi Sumptus litis reus ex inopia ſolvere nequeat, ib. n. 23. S. S. L. n. 24.
Sumptus litis ipſemet reus ad probationem defenſionis ſuppeditat, ib. n. 25. S. S. L. n. 26.
Sumptus litis ex fiſco ſunt ſuppeditandi hoc caſu, quando reus nihil in bonis habet, ib. n. 27.
Sumptus litis tenetur refundere reus, in tortura confeſſus, modo non pœna corporali afficiatur, p. 3. q. 138. n. 28. R. S. L. n. 30.
Sumptus litis quando & quibus caſibus Magiſtratus ex officio ſufferre debeat criminales, ib. n. 39. usque ad n. 50. S. S. L. n. 48. 51.
Sumptus litis in proceſſu criminali ordinario accuſator ſuppeditat, ib. n. 54. 55. 56. S. S. L. n. 57.
niſi 1. ſit inops, p. 3. q. 138. n. 38.
2. vel reus ipſe in expenſas condemnetur, n. 59. O. S. L. n. 60.
3. aut ſi ad bannum agatur per fiſcalem Magiſtratus, ib. n. 61.
Sumptus litis in proceſſu inquiſitorio ferre debet is, ad cujus inſtantiam inquiſitio fuit ſuſcepta, p. 3. q. 138. n. 62. 63. S. S. L. n. 64.
nuda tamen delicti denunciatio nemini hoc onus injungit, ib. n. 65. S. S. L. n. 66.
Sumptus litis criminales ex bonis confiſcatis Magiſtratui ſunt reſtituendi, p. 3. q. 138. n. 67.
Sumptus litis criminales ex hereditate hominis occiſi ſunt reſtituendi, ib. n. 68.
Sumptus criminales quandoque ex inveterata conſuetudine alicujus loci ſubditi ferre tenentur, ibid. n. 69.
quam conſuetudinem Magiſtratus probare debet, ib. n. 70. S. S. L. n. 71.
in quantum obliget ſubditos hæc conſuetudo, n. 72. 73. 82.
conſuetudo generalis non obſtringit ſubditos ad refuſionem Sumptuum & expenſarum, quando delinquens pœna aliqua civili coercetur, ib. n. 74. S. S. L. n. 75.
aut quando abſolvitur, n. 76. R. S. L. n. 77.
vel ſi agatur ad bannum, n. 78. S. S. L. n. 79.
aut ſi reus ante executionem mortuus fuerit, p. 3. q. 138. n. 80. R. S. L. n. 81.
Sumptus litis criminales a ſubditis perſolvendi, an in concurſu creditorum ſint privilegiati, ib. n. 83. 84. Obſerv. fori Saxon. n. 85.
a Sumptuum refuſione reus, ad ſupplicium mortis vel pœnam corporis afflictivam condemnatus, eſt immunis, p. 3. q. 138. n. 2. 6. 7. usque ad n. 13. quod multo magis verum eſt, quando abſolvitur, n. 3.
ad Sumptuum litis refuſionem, an & quando heredes teneantur, reo ante executionem mortuo, p. 3. q. 138. n. 31. usque ad n. 37. S. S. L. n. 38. 39.
Sumptuum refuſione Magiſtratus gravatur, etiamſi delictum alio in loco fuerit commiſſum, ib. n. 49.
cujusnam Sumptibus incarcerati ſint alendi, ib. n. 20. 22. S. S. L. n. 21.

SUPERSTITIOSUS.

Superſtitioſis actibus & imprecationibus, quibus lamiæ in veneficiis utuntur, nulla per ſe operatio eſt tribuenda, p. 1. q. 50. n. 22.

SUPPLICIUM.

Supplicium certum quando Statuto vel conſuetudine conſtitutum non eſt, arbitraria eſt animadverſio, p. 2. q. 57. n. 40.
Supplicii ultimi executio regulariter differenda non eſt, & quare, p. 3. q. 137. n. 2. usque ad n. 10.
Supplicii ultimi executio quando & quibus ex cauſis ſit differenda, p. 3. q. 137. n. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34.
Suppliciorum genera, eorumque augmenta moribus noſtris ab invicem ſunt diſtinguenda, p. 3. q. 128. n. 31.
Supplicia mortis quænam hodie obtineant, ib. n. 32.
de non irrogando mortis Supplicio hominibus facinoroſis, Anabaptiſtarum & Photinianorum opinio, p. 3. q. 101. n. 22. 23. 24. rejicitur hæc ſententia, & refutatur ex jure Divino, n. 25. usque ad n. 37. ſententia B. Auguſtini, num. 38. 39. cum qua convenit Confeſſio Auguſtana, n. 40. refutantur argumenta Anabaptiſtarum & Photinianorum, n. 41. usque ad n. 49.

SUPPOSITUS.

Suppoſiti partus pœna, p. 2. q. 93. n. 27. 28. 29. S. S. L. n. 30. 31.

SURROGATUM.

Surrogatum ſapit naturam ejus, in cujus locum ſurrogatur, p. 2. q. 56. n. 47. p. 3. q. 113. n. 10.

SUSPECTUS.

Suſpectus quatenus quis reddatur, ſi in loco perpetrati delicti fuerit deprehenſus, p. 3. q. 120. num. 30. & ſeqq.
Suſpectus quatenus reddatur, qui tacet ad crimen ſibi objectum, p. 3. q. 120. n. 81.
Suſpectum num ſe faciat, qui receptat reum criminis cognatum, p. 3. q. 121. n. 66.
Suſpectum num ſe faciat, qui reo favet, & pro liberatione illius paciſcitur, ib. n. 67.

SUSPENDIUM.

Suſpendium quondam in crucis patibulo exercebatur, p. 3. q. 128. n. 37.
Suſpendium non niſi in furti crimine receptum eſt, ib. n. 41.
Suſpendii pœna ex jure Sax. originem traxit, p. 2. q. 77. n. 10. 11. 12. & in toto Imperio Romano obtinet, n. 13.
referuntur argumenta eorum, qui pœnam Suſpendii improbant, ib. n. 14. 15. 16.

Suſpen-

Digitized by Google

Suſpendii pœna gravis quidem eſt, attamen juſta, p. 2. q. 77. n. 17. 18. & optimo jure defendi poteſt, ibid. n. 19.
ratio hujus ſupplicii quænam, ib. n. 20. 21. 22.
reſpondetur ad argumenta contraria, ibid. n. 29. 44. 45.
Suſpendii pœna non pugnat cum jure Divino, ib. n. 32. uſque ad n. 43.

SYNDICATUS.

Syndicatus inſtrumentum quale eſſe debeat, & num in eo nomina eorum, a quibus Syndicus conſtituitur, ſint exprimenda, p. 3. q. 105. n. 13. & ſeqq.

SYNDICUS.

Syndicus nomine univerſitatis, criminaliter agentis, admittitur, p. 3. q. 103. n. 10. 11. quod & verum, ſi contra univerſitatem agatur, n. 12.

T.

TABELLARIUS.

Tabellarii perfidi pecuniam alio perferendam dilapidantis pœna, p. 2. q. 85. n. 74.
Tabellarius ejuſmodi furtum committit, ib. n. 75. 77. 78. 79.
nec refert, an pecunia ei fuerit adnumerata, vel in ſacculo obſignato tradita, ib. n. 76. S. S. L. n. 80.
Tabellarii perfidi in Elect. Sax. quomodo puniantur, p. 2. q. 85. n. 81. 82. S. S. L. n. 83. 84.
Tabellarius mitius punitur, qui rem reſtituit, p. 2. q. 85. S. S. L. n. 86.
ſi Tabellarius non habuerit animum furandi, ceſſat pœna ordinaria, p. 2. q. 85. n. 87. 88. 89. 90. S. S. L. n. 91.
Tabellarii pœna, an in aurigis, & aliis, pecuniam intervertentibus, obtineat, p. 2. q. 85. n. 92. 93.

TACITURNITAS.

Taciturnitas inculpati num faciat eum ſuſpectum, p. 3. q. 120. n. 81. 82. 84. 85.

TALIO.

Talionis pœna & inſcriptio, hodie in deſuetudinem abiit, p. 3. q. 105. n. 6. p. 3. q. 106. n. 40. 41. 42. S. S. L. n. 43.

TEMPUS.

ex Temporis diuturnitate pœna ordinaria an mitiganda, p. 3. q. 141. n. 70. 71. 72. variæ diſtinctiones DD. de hac quæſt. ib. n. 73. uſque ad n. 78.
Temporis diuturnitas ſola pœnam non mitigat, ib. n. 82. S. S. L. n. 83. niſi alia concurrant circumſtantiæ, & quænam, n. 84. 85. S. S. L. n. 86. 87.

TERMINUS PROBATORIUS.

Terminus probatorius in delictis non eſt peremptorius, p. 1. q. 33. n. 11. 12. 14.
Termino probatorio elapſo accuſatori non licet novos adducere teſtes, p. 3. q. 106. n. 89. & ſeqq.
ſecus eſt in accuſato, cui pro ſua defenſione hoc facere licet, ib. n. 92.

TERMINI AMOTIO.

Terminorum amotio quomodo puniatur de jure Civili, p. 2. q. 83. n. 67. 68.
quomodo in foro Saxonico, ibid. n. 69. 70. 71. S. S. L. n. 72. 73. 74.

TERRITIO.

Territio præcedens non connumeratur inter torturam, quando agitur de repetitione tormentorum, p. 3. q. 125. n. 62. & ſeq.
Territio duplex eſt, verbalis & realis, p. 3. q. 117. n. 47.
Territio locum habet in impuberibus pubertati proximis, p. 3. q. 118. n. 14.
Territio nuda proprie tortura non eſt, p. 3. q. 117. n. 48.
Territio locum habet in delictis, quorum pœna non eſt corporis afflictiva, p. 3. q. 119. n. 52. & ſeqq.
Territio cum præludiis tormentorum conjuncta, p. 3. q. 117. n. 52. & ſeqq.

TESTAMENTUM.

Teſtamentum num reus condemnatus ad mortem facere poſſit, p. 3. q. 135. n. 17. uſque ad n. 22. S. S. L. n. 23.

TESTIMONIUM.

Teſtimonium unius hominis ad probanda indicia non ſufficit, p. 3. q. 123. n. 47.
ad Teſtificandum num mulier in criminibus admittatur, p. 3. q. 114. n. 39. 40.

TESTIS.

Teſtis omni exceptione major quis dicatur, p. 3. q. 114. n. 27.
Teſtis quando dicatur vacillare, p. 3. q. 119. n. 48.
Teſtis in criminalibus cauſis non admittitur, niſi exceſſerit annum vigeſimum, p. 3. q. 114. n. 41.
quando hoc fallat, ib. n. 42. 43. R. S. L. n. 44.
Teſtis depoſitionis ſuæ rationem indicare debet, p. 3. q. 114. n. 62.
Teſtis, deponens abſque ratione, dicitur non ut homo, ſed ut pecus deponere, d. n. 62.
Teſtis ſummarie & abſque juramento examinatus, num denuo jurare & examinari debeat, p. 3. q. 114. n. 67. uſque ad n. 73. O. S. L. n. 74.
Teſtis, qui pecuniam accipit, ut veritatem dicat, an in crimen falſi incidat, p. 2. q. 93. n. 49. 50. S. S. L. n. 51.
Teſtis unicus ſufficit ad faciendam probationem in defenſione rei, & ad probandam illius innocentiam, p. 1. q. 33. n. 44. p. 3. q. 114. n. 56.
Teſtis unicus quandoque ſufficit, ut in delictis levioribus, p. 3. q. 114. n. 52. 53.
Teſtis unicus ſemiplenam facit probationem, ib. n. 54.
Teſtis unicus factum proprium plene probat, ibid. n. 55.
Teſtes in cauſis criminalibus, ubi agitur de pœna capitali, non recipiendi ad perpetuam rei memoriam, p. 3. q. 140. n. 2. 3.
Teſtes quando torqueri poſſint, p. 3. q. 114. n. 46. & ſeqq.
Teſtes inhabiles in criminalibus quando admittantur, p. 3. q. 114. n. 35. 36.
in criminibus, nocturno tempore commiſſis, & quæ difficilis dicuntur probationis, non ſolum præſumptiva & conjecturata probatio ſufficit, verum etiam ad probandum Teſtes inhabiles admittuntur, ib. n. 36.
Teſtes inhabiles num ad torturam ſufficiant, ib. n. 38.
Teſtes in criminalibus cauſis non niſi idonei regulariter ad probationem criminis admittuntur, & quinam dicantur idonei, p. 3. q. 114. n. 26. 27.
Teſtes quinam in criminalibus ſint inidonei & inhabiles, p. 3. q. 114. n. 28. uſque ad n. 34.
Teſtes, de credulitate deponentes, nihil probant, & quando hoc fallat, p. 3. q. 114. n. 59. 60.
Teſtes de auditu alieno nihil probant, ib. n. 61.
Teſtes num in præſentia inquiſiti jurare oporteant, ib. n. 65.

Digitized by Google

Teſtes de univerſitate, quando in criminalibus admittantur ad probationem criminis, p. 3. quaſt. 114. n. 45.
Teſtes quotnam requirantur ad probationem criminis, p. 3. q. 114. n. 46. 47. 48. 49.
Teſtes duo in foro Saxon. in criminalibus ſufficiunt, ib. n. 50. 51.
Teſtium atteſtationes & depoſitiones quomodo debeant conſignari, p. 3. q. 114. n. n. 80. 81. 82.
in hac conſignatione quidnam ſit obſervandum, ib. n. 83. O. S. L. n. 84.
Teſtium confrontatio cum inquiſito an ſemper ſit neceſſaria, p. 3. q. 114. n. 75. 76.
Teſtium atteſtatio ſeu depoſitio in criminalibus qualis eſſe debeat, p. 3. q. 114. n. 57.
Teſtium depoſitio debet eſſe jurata, & quando hoc fallat, ib. n. 63. 64. 66.
Teſtium falſorum pœna, p. 2. q. 93. n. 46. 47. 48.
Teſtium idoneitatis qualitas per producentem non articulanda aut probanda eſt, p. 3. q. 114. n. 27.
Teſtibus duobus, ſuper negativa deponentibus, in materia defenſionis plus creditur, quam mille affirmantibus, p. 1. q. 33. n. 43.
a Teſtibus jusjurandum, priusquam deponant, præſtari debet, p. 3. q. 114. n. 67.

TEXTUS.

Textibus & rationibus magis eſt inhærendum, quam autoritatibus DD. p. 1. q. 1. n. 59.

THESAURUS.

Theſauri in fundo alieno inventor, quantitatem ejus jurato indicare tenetur, p. 2. q. 86. n. 24.
quin & torturæ ſubjici poteſt, ut veram indicet quantitatem Theſauri reperti, ib. n. 25.
Theſaurum in loco alieno repertum occultans, quomodo puniatur, p. 2. q. 86. n. 21. 22. R. S. L. n. 23.

TITUBATIO.

Titubatio num reum faciat ſuſpectum, p. 3. q. 120. n. 77. & ſeqq.

TORMENTA.

Tormenta ad eruendam veritatem ſunt adhibenda, p. 3. q. 117. n. 8.
per Tormenta in delictis occultis veritas eſt extorquenda, p. 3. q. 117. n. 2.
Tormentorum abuſus & exceſſus, p. 3. q. 124. n. 21. 22. 23.
Tormentorum genera carnifices probe habent perſpecta, p. 2. q. 117. n. 28.
Tormentorum modi varii variarum gentium referuntur, p. 3. q. 117. n. 29. usque ad n. 37.
Tormentorum nova creverunt genera, creſcente malitia, ib. n. 38.
Tormentorum genera in foro Sax. quænam ſint uſitata, ib. n. 40. 41.
Tormentorum gradus diverſimodi referuntur, ib. n. 42. 43. 44. 45.
Tormentorum gradus in foro Sax. ib. n. 46.
a Tormentorum novis & inauditis generibus abſtinere debent judices, p. 3. q. 117. n. 39.
propter Tormentorum ſævitiam multi innocentes confeſſi & condemnati fuerunt, p. 3. q. 117. n. 7.
per Tormenta confiteri, vel metu Tormentorum, paria ſunt, ib. n. 44.
Tormentis confeſſio legitime expreſſa ſit, neceſſe eſt, p. 3. q. 126. n. 7.
Tormentis de corpore delicti reus quandoque interrogari poteſt, p. 1. q. 16. n. 9. 10.
Tormentis non omnes indifferenter ſunt ſubjiciendi, p. 3. q. 118. n. 1.
a Tormentis debilitas corporis reum liberat, p. 3. q. 118. n. 34.
a Tormentis quatenus dignitas reum eximat, ib. n. 65.
in Tormentis quale moderamen adhiberi debeat, p. 3. q. 124. n. 20. 24. 25.
unde fiat, quod quidam rei nullis Tormentis ad confitendum adigi queant, p. 3. q. 125. n. 64.
arte magica rei efficiunt ſæpius, ne Tormentis moveantur, ib. n. 65. 66. 67.
judex huic malo debet prævenire, & quomodo, ibid. n. 68. 69. 70.
ſi Tormentis reus non vincatur, abſolvi debet, non ſupervenientibus indiciis novis, p. 3. q. 125. n. 71.
ſupervenientibus autem novis indiciis poſt ſecundam vel tertiam Torturam, pœna extraordinaria pro arbitrio judicis eſt reo irroganda, ibid. n. 72. 73. 74. 76. 78.
ultra relegationem pœna hac extraordinaria non eſt extendenda, ib. n. 75. S. S. L. n. 77. 79.

TORQUERI.

Torqueri quinam poſſint, p. 3. q. 118. n. 2. 3. 4.
Torqueri quænam perſonæ nequeant, p. 3. q. 118. n. 5. 6.
Torqueri quatenus poſſint
1. Infantes, & aliæ perſonæ, quibus judicium & intellectus deficit, p. 3. q. 118. n. 7. 8. 9.
2. Impuberes & pubertati proximi, ib. n. 10. 11. etiam in foro Sax. n. 12. 13. 14. R. S. L. n. 15.
3. Furioſi & melancholici, ib. n. 16. etiam in delictis ante furorem commiſſis, ib. n. 17.
4. Melancholici, modo vere tales ſint, ib. n. 18. 19. O. S. L. n. 20.
5. Mutus & ſurdus, ib. n. 21.
quid ſi per accidens ſurdus & mutus factus ſit, literas ſciat, & intellectum habeat, n. 22. aut ſurdus tantum ſit, n. 23.
6. Cæcus, ib. n. 25. quid juris in cæco teſte, n. 26.
7. Prodigus, ib. n. 27. 28.
8. Minores 25. annis, ib. n. 29. 30. 31.
in Tortura an minori curator adjungendus, n. 32. 33.
9. Senes, n. 35. 36. 37. quid ſi ſint robuſti ac perſpicaces, n. 38. 39. 40. R. S. L. n. 41.
ſenes quandoque poſſunt terreri, n. 42. 45. R. S. L. n. 43. 44.
10. Valetudinarii, p. 3. q. 118. n. 46. 47. 49. R. S. L. n. 48. 50.
11. Fœmina prægnans, ib. n. 51. 52. 53.
quod & verum in gravida muliere ex coitu licito, n. 54.
ut & in fœmina, quæ modo concepit, ib. n. 55. 56.
etiam in puerpera, p. 3. quaſt. 118. n. 57. 58. S. S. L. n. 59.
quid juris in muliere lactante, n. 60. 61.
mulier prægnans terreri quoque nequit, n. 62.
niſi credendum hac in re aſſertioni mulieris, n. 63. O. S. L. n. 64.
12. Illuſtres perſonæ Principes, Duces, Comites, Barones, ib. n. 66. 71.
Torqueri, permiſſu Superioris Magiſtratus, illuſtres perſonæ ſolent, ibid. num. 93. 94. 95. O. S. L. num. 96. 97.
13. Milites etiam noſtri temporis, n. 72. 73. 74. 75.
14. Nobiles, n. 76. 77. 78. 79.
15. Doctores & Licentiati, n. 80.
16. Clerici, Magiſtri, & ſtudioſi, n. 98. usque ad num. 105. R. S. L. n. 102. 103.
Torqueri quando & quibus caſibus perſonæ in dignitate conſtitutæ hodie poſſint, p. 3. q. 118. n. 86. usque ad n. 92.
de non Torquendo privilegium an conſuetudine immutatum ſit, ib. n. 83. 84. 85.
de Torquendo reo territio, duplex eſt, verbalis & realis, p. 3. q. 117. n. 47.

territio

Digitized by Google

territio nuda proprie Tortura non eſt, p. 3. q. 117. n. 48. 49. 50. O. S. L. n. 51. 56.
territio cum præludiis Tormentorum conjuncta, vulgo realis dicitur, ib. n. 52. 53. 54. 57. O. S. L. n. 55.
Torqueri reus an die feriato poſſit, p. 3. q. 124. n. 3. 4.
Torqueri reus adhuc jejunus & tempori matutino debet, p. 3. q. 124. n. 5. 6. 8.
quibusdam in locis tempore nocturno rei Torquentur, ib. n. 7.
Torquendus nemo eſt propterea, quod rixæ interfuerit, p. 3. q. 122. n. 13.
antequam Torqueatur reus, de ſpontanea confeſſione interpellandus eſt, p. 3. q. 124. n. 9. 10. 11. O. S. L. n. 12.
Torqueri debet primo ſuſpectiſſimus, ſi plures ſint delicti complices, ib. n. 13.
ſi omnes ſint æque ſuſpecti, qui timidior creditur, n. 14. O. S. L. n. 15.
Torquenda prius fœmina, quam mas, ib. n. 16. 17.
Torqueri debet prius filius, quam pater, ib. n. 18.
Torqueatur quis primo vel ſecundo loco, ſi rei ſint æquales, parum refert, p. 3. q. 124. n. 19.
de Torquendo reo, quibus in caſibus probatio indiciorum, per unicum teſtem facta, ſufficiat, p. 3. q. 123. n. 50. usque ad n. 54.
plura indicia concurrentia probari poſſunt, per teſtes ſingulares, ib. n. 55. 56. 57.
modo certa obſerventur requiſita, n. 58.
quoad effectum territionis, indicia poſſunt probari per unicum teſtem, n. 59. 60.
num indicia, ad Torquendum probata, a reo per contrariam probationem elidi ac tolli queant, p. 3. q. 123. n. 61. 62. 63. 64.
varia argumenta & præſumptiones reum juvare posſunt, n. 65. 66.
in dubio judex conſulere debet peritos, n. 67. 68.
indiciorum ad Torquendum materia eſt arbitraria, p. 3. q. 120. n. 2. 3.
arbitrium tamen judicis juri & æquitati conforme eſſe debet, n. 4. 5.
indicium quidnam & quotuplex ſit, ib. n. 6.
indicium generali nomine dicitur argumentum, ibid. n. 7.
Torqueri an reus, de crimine aliquo confeſſus vel convictus, ſuper alio delicto ſimili poſſit, p. 3. q. 119. n. 68. usque ad n. 72. S. S. L. n. 73. 74.
de Torquendo reo, ſi is verum fateri nolit, an judex inquiſitor, reum interrogans, minas addere posſit, p. 2. q. 113. n. 47. 48. 49.
an reus, ob certum aliquod delictum Tortus incidenter ſaltem de alio crimine queat interrogari, p. 3. q. 124. n. 52. usque ad n. 58. R. S. L. n. 56. 59.
num reus de crimine aliquo probationibus convictus, & poſtea Tortus crimen negans, abſolvi debeat, p. 3. q. 125. n. 17. usque ad n. 25. S. S. L. n. 26.
Tortus ſemel, ex novis indiciis quandoque terreri poteſt, p. 3. q. 125. n. 60. S. S. L. n. 61.
Torti confesſio veritati debet eſſe conſentanea, & quænam hæc ſit, p. 3. q. 126. n. 12. 13. 14. 15. 16.
Torti confesſio ratificari debet, ib. n. 17. 18. 19. extra locum torturæ, n. 20. 21.
Tortus reus confeſſus, non eſt conducendus ad carceres, ubi alii ſunt carcerati, p. 3. q. 126. n. 22.
Torti ratificatio non debet fieri in continenti, ſed ex intervallo poſt torturam, ib. n. 23.
qualenam debeat eſſe intervallum, ib. n. 24. 25. 26. 27. R. S. L. n. 28.
coram judice & ſcabinis ratificatio quoque fieri debet, ib. n. 29. 30. 31. S. S. L. n. 32.
Torti ratificatio diligenter & verbotenus conſignanda eſt, p. 3. q. 126. n. 33. S. S. L. n. 34.
territione extorta confeſſio ratificari etiam debet, ib. n. 35. 36.
quid agendum, ſi reus in Tortura confeſſus, extra tormenta confeſſionem ratificare nolit, ib. n. 37.
Tortus, confeſſionem revocans, denuo Torqueri debet, p. 3. q. 126. n. 38. 39.
etiam absque aliis novis indiciis, ib. n. 40. usque ad n. 46. S. S. L. n. 47.
niſi revocationis probabilis afferatur cauſa, ib. n. 48.
quoties hoc caſu Tortura ſit repetenda, n. 49. 50. 51. 52. O. S. L. n. 53.
quid ſi reus, ſecunda vel tertia vice Tortus, revocet confeſſionem, p. 3. q. 126. n. 54. 55.
tum condemnari non debet ad pœnam mortis, n. 56. 57.
ſed extraordinarie ſolummodo puniendus eſt, n. 58. 59. O. S. L. n. 60.
Torqueri denuo non debet, in Tortura ipſa revocans confesſionem, p. 3. q. 126. n. 61. 62.
quid ſi reus delictum, quod antea non modo in ipſa Tortura, ſed & extra locum torturæ ad ratificandum ductus confeſſus erat, indicto capitalis ſententiæ executioni die revocat atque inficiatur, p. 3. q. 126. n. 63. 64.
pœna ordinaria puniri debet, modo confesſio probetur juramento Scab. ib. n. 65. S. S. L. n. 66.
ſuper Torti confesſionis ratificatione, a Notario & teſtibus inſtrumentum confici ſolet, p. 3. q. 126. n. 67. S. S. L. n. 68.
quisnam ſit effectus inſtrumenti ſuper confesſione rei, ejusque ratificatione confecti, ib. n. 69. 70. O. S. L. n. 71.
quomodo procedendum ſit adverſus reum Tortum, qui ad ratificandam confesſionem ductus, prorſus non vult loqui ac reſpondere, ibid. n. 73. 74. 75. 77. 78. 79. 80. 81. 82. S. S. L. n. 76. 83.
rei Torti ratificatio, de forma ſubſtantiali confesſionis, per quæſtionem extortæ, requiritur, p. 3. q. 126. n. 79.
Torqueri debet reus in delictis gravioribus, juramentum purgationis detrectans, p. 3. q. 116. n. 81. 82. R. S. L. n. 83.
Torquendi poteſtatem quinam Magiſtratus habeat, p. 3. q. 117. n. 19. 20. 21.
Torquens aliquem propria & privata autoritate, an læſæ Majeſtatis crimen committat, p. 1. q. 41. n. 127.
pœna hujus criminis, n. 128. 129. 130. 131. S. S. L. n. 132. 133.
injuſte Torto judex emendam præſtare tenetur, & qualemnam, p. 3. q. 127. n. 35. 36. 37. 38.
injuſte Torto judex quoque damnum & operas, quibus impoſterum eſt cariturus, reſarcire tenetur, ib. n. 39. 40.
injuſte aliquem Torquens judex præter emendam & impenſas, extraordinarie puniri debet, ib. n. 41. 42. 43. S. S. L. n. 44. 45.
a Torto urpheda præſtita num & quatenus impediat actionem adverſus judicem movendam, p. 3. q. 127. n. 46. 47. 48.
quid ſi judex ex negligentia & imperitia aliquem injuſte Torqueri faciat, p. 3. q. 127. n. 8. 9. 11. 12. 13.
in dubio non præſumitur dolus, n. 10.
num reo innocenti, legitime tamen Torto, detur actio adverſus judicem, p. 3. q. 127. n. 24. 25. 26. 28.

TORTURA.

Tortura proprie non eſt territio, p. 1. q. 16. n. 11.
Tortura ipſa in cruciatu corporis conſiſtit, p. 3. q. 117. n. 58.
Tortura lacerat corpus & ipſa morte durior eſt, p. 3. q. 119. n. 9.
Tortura res dira & corporibus hominum noxia eſt, p. 3. q. 117. n. 3. damnum irreparabile infert, n. 4. eſt res periculoſa, n. 5. 6. 7.

Digitized by Google

Tortura pœna non eſt, ſed ſpecies probationis, p. 3. q. 138. n. 29.
Tortura qualis eſſe debeat, p. 3. quæſt. 117. num. 25. 26. 27.
Tortura abſque indiciis inferri nequit, p. 3. q. 120. num. 1.
Tortura non niſi in delictis atrocioribus locum habet, p. 3. q. 119. n. 3. 4.
delicta atrocia vel atrociora quænam dicantur, ibid. n. 5. 6.
Tortura obtinet non niſi in criminibus, pro quibus mortis ſupplicium vel pœna corporis afflictiva infligenda venit, p. 3. quæſt. 119. num. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 19.
Tortura adverſus negantem, & in negando perſiſtentem, quandoque denuo eſt decernenda, p. 3. q. 125. n. 27.
num ſimpliciter & pro judicis arbitrio hoc fieri queat, n. 28. 29. 30.
Tortura abſque novis indiciis ſupervenientibus repeti nequit, p. 3. quæſt. 125. num. 31. 39. 40. 41. S. S. L. n. 46.
aliter ſi faciant judices, tenentur in Syndicatu, ibid. n. 52.
Tortura injuſta & incarceratio, ad injurias reales refertur, p. 2. q. 99. n. 69. 70.
Tortura in delictis, quorum pœna eſt arbitraria, quando locum habeat, p. 3. q. 119. n. 18.
Tortura quandoque ad certas conditiones reſtringi poteſt, ib. n. 20. S. S. L. n. 21.
Tortura in delictis, quorum pœna eſt relegatio, decerni nequit, ib. n. 22.
Tortura an locum habeat in adulterio ſimplici, ſi uxor marito remittere velit, p. 3. q. 119. n. 23. 24. O. S. L. n. 25. usque ad n. 30.
quid ſi maritus nolit adulterium confiteri, ut maxime uxor ipſi condonaverit, ib. num. 31. 32. O. S. L. n. 33. 34.
Tortura in delictis, quorum pœna eſt mulcta pecuniaria, vel carcer, ceſſat, p. 3. q. 119. n. 35.
Tortura ceſſat in cauſa pecuniaria ſive civili, ibid. n. 36. niſi crimen habeat annexum, n. 37.
Tortura quando locum habeat in mercatoribus fallitis, ib. n. 38. 39. 41. 42.
quandoque mercatoribus fallitis imponitur territio vel juramentum purgationis, n. 43.
Tortura locum habet in eo, qui doloſe occultat pecuniam, ut eam exſolvat, p. 3. quæſt. 119. n. 44. S. S. L. n. 45.
Tortura an obtineat in teſtibus, ib. n. 46. & ſeq. S. S. L. n. 51.
Tortura locum non habet, ſed territio, in delictis, quorum pœna non eſt corporis afflictiva, ibid. n. 52. 53.
Tortura qaando locum habeat in delictis occultis, ib. n. 61.
Tortura locum non habet, niſi probationibus deficientibus, p. 3. q. 119. n. 64. 65. 66. 67.
Tortura quoties ob idem delictum repeti queat, p. 3. q. 125. n. 47. 48. 49. arbitrio judicis hoc eſt committendum, ib. n. 50.
Tortura in foro Sax. in criminibus atrocibus ultra duas, in atrociſſimis vero ultra tres vices nequit inferri, ib. n. 51. 52.
quænam crimina ſint atrocia quæque atrociſſima, ib. n. 53. 54. 55. 59. S. S. L. n. 56. 57. 58.
in Tortura perſiſtens melior reputatur, quam ante accuſationem, p. 1. q. 15. n. 41.
in Tortura reus perſeverans ſimpliciter debet abſolvi, p. 1. q. 33. n. 72.
in Tortura decernenda judex ſingulas delicti qualitates examinare debet, p. 3. q. 119. n. 14. 15.
in Tortura examen quale eſſe debeat, p. 3. quæſt. 124. num. 30. articulatum ſit examen, neceſſe eſt, ib. n. 31.
plura interrogatoria uni articulo non ſunt inferenda, p. 3. q. 124. n. 32. R. S. L. n. 33.
interrogatio ſit brevis & compendioſa, ib. n. 34. 35. 36. ſuper qualitatibus delicti reus quoque debet interrogari, n. 37. 38.
quænam ſint illæ qualitates, ſuper quibus examen habendum eſt, ib. n. 39. 40. & ſeqq.
quænam obſervanda ſint circa examen ſuper circumſtantiis, ibid. num. 45. 46. O. S. L. num. 47. 48. 49. 50.
reus non in ipſo Torturæ actu, ſed remiſſo eo debet interrogari, p. 3. q. 124. num. 26. 27. 28. S. S. L. num. 29.
cum Torturæ actu quæſtio communiter confunditur, p. 2. q. 117. n. 118.
interrogatio judicis in actu Torturæ pertinens eſſe debet, p. 3. q. 124. n. 51.
Torturæ definitio, p. 3. q. 117. n. 16. 17.
Torturæ effectus eſt, ut reus in negando perſiſtens abſolvatur, p. 3. q. 125. n. 1. 4.
non ſolum ab obſervatione judicii, ſed totaliter & definitive, ibid. num. 5. usque ad num. 15. O. S. L. n. 16.
Torturæ triplex datur effectus, p. 3. q. 125. n. 2.
Torturæ effectus conſiſtit quoque in pœna judicis, reum illegitime torqueri facientis, p. 3. quæſt. 127. n. 1. 2.
Torturæ reus de crimine convictus haud ſubjici, ſed ultima ſententia condemnari debet, p. 3. quæſt. 125. n. 18.
Torturæ executio rite eſt peragenda, p. 3. q. 124. n. 1. juſto tempore & die præfinita, n. 2.
Torturæ executione facta, ante omnia judex circumſtantias delicti, de quibus Tortus eſt confeſſus, indagare debet, p. 3. q. 124. n. 60. 61.
quid ſi circumſtantiæ deprehendantur falſæ, ibid. n. 62. 63.
Torturæ executionis actus conſignari debet ab Actuario judicii, p. 3. q. 124. n. 64. 65. O. S. L. n. 66.
de Torturæ actu deponenti carnifici, fides habenda non eſt, ib. n. 67. S. S. L. n. 68.
Torturæ gradus tres ſunt in foro Saxon. & quomodo differant, p. 3. q. 117. n. 47. 48. 49. 59. 60. 62. 63. O. S. L. n. 61. 64.
Torturæ tertius gradus horribiliſſimus, in quibus delictis locum habeat, p. 3. q. 117. n. 65. 66. S. S. L. n. 67.
in Torturæ dictandis gradibus quale moderamen judex adhibere debeat, & in quonam conſiſtat, p. 3. q. 117. n. 68. usque ad n. 73.
Torturæ modus & materia arbitraria eſt, p. 3. q. 117. n. 9.
Torturæ nullitas unde probari poſſit, p. 3. q. 126. n. 9. 10. 11.
de Torturæ nullitate reus excipiens audiri debet, ib. n. 8.
circa Torturæ repetitionem arbitrium judicis in infinitum non eſt extendendum, p. 3. q. 125. n. 33.
de Torturæ repetitione Conſt. Elect. Sax. D. Auguſt. ib. n. 34. usque ad n. 38.
ad Torturæ repetitionem quænam dicantur nova indicia, ib. n. 42. 43. 44.
pro non repetitione Torturæ, in dubio pronunciandum eſt, p. 3. q. 125. n. 45.
Torturæ an ſubjiciendus reus allegans defenſionem, & deſtitutus probationibus, p. 1. q. 33. n. 63. 65. 66. S. S. L. n. 67. 68. 69. 70. 71.
Torturæ an ſubjiciendus reus, ſi categorice, vel prorſus reſpondere nolit, p. 3. q. 113. n. 56. 57. O. S. L. n. 58.
ad Torturam nequaquam deveniendum eſt, ſi non conſtet de corpore delicti, p. 3. quæſt. 108. num. 15. 16. 17. p. 3. q. 119. num. 54. usque ad num. 59. S. S. L. n. 58.
ſufficit tamen conſtare de corpore delicti ex certis indiciis,

Digitized by Google

diciis, p. 3. q. 119. n. 60. item, p. 3. q. 108. n. 18. usque ad n. 23. O. S. L. n. 24.

ad Torturam non niſi deficientibus probationibus & præſumptionibus eſt deveniendum, p. 1. q. 33. n. 73. S. S. L. n. 74. 75. 76.

ad Torturam num teſtes inhabiles ſufficiant, p. 3. q. 114. n. 38.

ad Torturam quando ſit deveniendum, p. 3. q. 116. n. 84. 85. 86.

ad Torturam non indifferenter in quovis crimine judex prorumpere poteſt, p. 3. q. 119. n. 1. 2.

ad Torturam quando judex in delictis, quorum pœna arbitraria, devenire queat, p. 3. q. 119. n. 16. usque ad n. 20. S. S. L. n. 21.

ad Torturam quando inculpatio criminis indicium faciat, p. 3. q. 108. n. 57. 58.

ad Torturam quænam ſint in caſu homicidii, in rixa commiſſi, indicia ſufficientia, p. 1. q. 25. num. 38. & ſeqq.

ad Torturam unum veriſimile indicium non eſt ſufficiens, p. 3. q. 120. n. 15.

ad Torturam quale indicium faciat fama & vita ante acta, ib. n. 17. 18. O. S. L. n. 19.

qualisnam fama eſſe & unde oriri debeat, ib. n. 20. & ſeqq.

ad Torturam ſola fama abſque aliis indiciis non eſt ſufficiens, ib. n. 27. 28. 29.

ad Torturam indicium num oriatur ex eo, quod quis in loco delicti fuerit deprehenſus, p. 3. q. 120. n. 30. 31. 32. 33. 34.

ad Torturam quatenus indicium faciat converſatio cum hominibus facinoroſis, p. 3. quæſt. 120. num. 35. 36.

quando hoc indicium fallat, p. 3. quæſt. 120. num. 37. 38. 39. 40.

ad Torturam inimicitia capitalis num faciat indicium, ib. n. 43. & ſeqq.

ad Torturam ſpes lucri aut commodi alicujus num faciat indicium, ib. n. 49.

ad Torturam qualenam indicium faciat inculpatio vulnerati, p. 3. q. 120. n. 50.

qualis aſſertio & inculpatio eſſe debeat, ibid. n. 51. 52. 53.

abſque aliis adminiculis inculpatio vulnerati aut moribundi indicium ſufficiens non eſt, ibid. n. 54. 55. 56. 57.

vulnerati excuſatio enervat alia indicia, ibid. num. 58. 59.

ad Torturam an & quatenus fuga indicium præbeat, ibid. n. 60. 61. 62. 63.

quando ſola fuga abſque aliis adminiculis ſit ſufficiens ad indicendam Torturam, p. 3. q. 120. n. 64. 65. 66.

fuga quandoque nullum facit indicium, ibid. n. 67. 68. 69. S. S. L. n. 70.

ad Torturam variatio rei quale & quando faciat indicium, ib. n. 71. 72. 73.

variatio circa negotium principale, per ſe indicium eſt ſufficiens ad Torturam, p. 3. quæſt. 120. n. 74. 75. 76.

ad Torturam quatenus titubatio & trepidatio faciat indicium, ib. n. 77. 78.

ad Torturam indicium per ſe non facit Phyſiognomia, ne quidem ad territionem, ib. n. 79. 80.

ad Torturam num faciat indicium taciturnitas inculpati, ib. n. 81. 82.

ad Torturam occultatio delicti an & quale faciat indicium, ib. n. 83. 84. 85.

ad Torturam num præbeat indicium collocutio in aurem, ib. n. 86.

vel ſi quis inſtrumenta ad delictum perpetrandum emerit, ib. n. 87.

ad Torturam indicia remota non ſunt ſufficientia, ib. n. 88. 89.

ad Torturam indicia propinqua & certa qualia ſint, p. 3. q. 121. n. 1.

horum indiciorum unumquodque ſufficiens eſt ad Torturam, p. 3. q. 121. n. 2.

quænam hæc ſint indicia, arbitrio judicis relinquendum eſt, ib. n. 3. 68.

ad Torturam indicium quale faciat res alicujus in loco delicti commiſſi reperta, p. 3. quæſt. 121. num. 4.

veluti ſi veſtis aut enſis alicujus ibi reperiatur, ibid. n. 5. 6.

contrarium ſi tum reus probare velit, admittitur, n. 7. 8.

facere hoc poteſt etiam per unicum teſtem, n. 9.

ad Torturam num ſemiplena probatio per unicum teſtem ſufficiens faciat indicium, p. 3. quæſt. 121. n. 10. 11. 12.

refutatur Bocerus de quæſtion. & tortur. c. 3. n. 22. ib. n. 13.

qualiter debeat eſſe qualificata ſemiplena probatio, ut faciat indicium, ubi tria ponuntur requiſita, ib. n. 14. 15. 16. 17. 18. 19.

ad Torturam nominatio conſocii criminis quale faciat indicium, adverſus nominatum, p. 3. q. 121. n. 20.

rite ſit qualificata, & qualis eſſe debeat, quæque ſint requiſita hujus indicii, n. 21. 22. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38.

ad Torturam habendam num aſſertio plurium correorum indicium ſit ſufficiens, p. 3. quæſt. 121. n. 39.

ad Torturam num faciat indicium aſſertio rei convicti de mandatore delicti, ib. n. 40.

ad Torturam quale indicium faciat confeſſio rei extra-judicialis, ib. n. 41. 42. 43.

qualis hæc confeſſio eſſe debeat, ut ſufficiens inde oriatur indicium, ib. n. 44. 45. 46. 47. 48.

reus docens errorem confeſſionis audiendus eſt, ibid. n. 49.

ad Torturam minæ an & quando faciant indicium, p. 3. q. 121. n. 50.

indicium hoc periculoſum eſt, ib. n. 51.

quales minæ eſſe debeant, ut reum faciant ſuſpectum, n. 52. 54. 55.

ad Torturam tranſactio cum offenſo quando indicium faciat, p. 3. q. 121. n. 56. 57. 58. 59. 60.

ad Torturam an & quando auxilium facinoroſis præſtitum indicium faciat ſufficiens, p. 3. q. 121. num. 61. 62.

modo doloſe & ſcienter auxilium præſtitum fuerit, ibid. n. 63. neque alia juſta quadam ex cauſa, num. 64. 65.

ad Torturam num judex devenire poſſit, ſi quis reorum cauſis aperte faveat, & inſcio Magiſtratu pro liberatione captivi paciſcatur, & precium ſibi vel numerari ſinat, aut pro eo fide jubeat, p. 3. q. 121. n. 67.

receptans reum criminis, cognatum, num ſuſpectum ſe reddat, p. 3. q. 121. n. 66.

ad Torturam inferendam indicia varia ac difformia ſunt, p. 3. q. 122. n. 1.

ad Torturam quænam ſint indicia principaliora ſufficientia in crimine homicidii, p. 3. q. 122. n. 2. & ſeqq.

ad Torturam ſufficienti indicio gravatus eſt is, qui in loco delicti deprehenditur cum armis aut veſtibus ſanguine conſperſis, p. 3. q. 122. n. 2. 3. 4.

aut qui ex rebus occiſi quid aportaverit vel vendiderit, ibid. n. 5. modo delatus contrarium docere nequeat, n. 6.

ad Torturam confeſſio occiſoris, allegantis moderamen inculpatæ tutelæ, facit indicium, ib. n. 7. 8. 9. O. S. L. n. 10.

ad Torturam homicidii in rixa perpetrati, indicium eſt, ſi quis cum interfecto altercaverit; cumque percuſſerit, p. 3. q. 122. n. 11. 12.

ad

ad Torturam ſufficiens eſt indicium, ſi alicujus enſis vulneri accommodetur, p. 3. q. 122. n. 14.
ad Torturam quando & quatenus faciat indicium emptio veneni adverſus ementem, p. 3. q. 122. n. 15. 16. 17. 18.
ad Torturam eſt ſufficiens indicium, ſi virginis uterus ſucceſſive intumeſcat, & mox macra & livida exiſtat, ib. n. 19.
ad Torturam quatenus ſit gravata fœmina, lac in mammis habens, ib. n. 22. 23. 24.
ad Torturam facit indicium occultatio impregnationis & puerperii, p. 3. quæſt. 122. n. 25. 26. O. S. L. n. 27.
ad Torturam ſufficiens indicium non eſt, ſi in præſentia rei ſuſpecti cadaver ſanguinem effundat, ib. n. 28. & ſeqq. S. S. L. n. 35. niſi alia concurrant adminicula, n. 36. R. S. L. n. 37.
ad Torturam num ſepultura faciat indicium ſufficiens contra ſepelientem de homicidio, p. 3. q. 122. n. 38.
ad Torturam habendam num indicium ſit, ſi res rapta aut furto ablata penes inquiſitum reperiatur, ibid. n. 39. 40.
titulum poſſeſſionis an hoc caſu poſſeſſor docere teneatur, ib. n. 41. 42. O. S. L. n. 43.
quando & quibus caſibus hoc indicium ſufficiens non ſit, ib. n. 44. 45. 46. 47. R. S. L. n. 48.
ad Torturam num indicium præbeat contra ſe, qui magnos ſumptus facit, aut ſubito locuples exiſtit, ib. n. 49. & ſeqq.
ad Torturam an ſint indicium claves adulterinæ, ib. n. 53. 54.
ad Torturam indicio eſt gravatus confeſſus aut convictus de uno furto, deprehenſus in loco furti alterius commiſſi, ib. n. 55.
ad Torturam indicio num gravetur, qui viſus eſt ſub pallio quid portare, p. 3. quæſt. 122. num. 56. 57.
ad Torturam num ſit indicium contra eum, cujus ſcalæ reperiuntur poſitæ ad feneſtram domus, ubi furtum fuit commiſſum, ib. n. 58.
ad Torturam an oriatur indicium ex auxilio furibus præſtito, ib. n. 59.
ad Torturam inferendam quænam ſint ſufficientia indicia in crimine ſortilegii, ibid. n. 60. uſque ad n. 68.
quid habendum de indicio, quo ſagæ per lictorem in aquam abjiciuntur, ib. n. 69.
ad Torturam in crimine adulterii & ſtupri quænam ſint indicia ſufficientia, ibid. n. 70. uſque ad n. 76.
an confeſſio unius adulteri faciat indicium adverſus coadulterantem, ibid. num. 77. 78. S. S. L. n. 79.
ad Torturam in crimine incendii quænam ſint indicia ſufficientia, ib. n. 80. 81. 82.
ad Torturam in proditionis crimine quænam ſint indicia ſufficientia, ib. n. 83.
ad Torturam in crimine falſificationis monetæ quodnam ſit indicium ſufficiens, ib. n. 84.
Tortura inferri abſque indiciis legitimis nequit, p. 3. q. 123. n. 1. 3. 4. 5. 6. 7. abuſus quorundam Magiſtratuum, ib. n. 2.
Tortus abſque indiciis præcedentibus, & crimen confeſſus, num condemnari queat indiciis ſupervenientibus, & confeſſione ratificata, ibid. num. 8. 9.
licet Tortus in confeſſione perſeveret, ac poſt Torturam indicia ſuperveniant, ib. n. 10. uſque ad n. 16. S. S. L. n. 17. 18. 19. 20.
quid & verum, ſi territione confeſſio fuerit extorta, ib. n. 21.
abſque indiciis legitimis terreri nequit reus, ibid. n. 22.
ne quidem ad reſcriptum Principis Tortus & confeſſus abſque indiciis condemnari poteſt, p. 3. q. 123. n. 23. 24. 25. R. S. L. n. 26.
ad Torturam inferendam quænam indicia ſufficientia ac legitima habeantur, p. 3. quæſt. 123. num. 27. 30.
indicia ſingula referre impoſſibile eſt, p. 3. quæſt. 123. n. 28.
indiciorum materia arbitraria eſt, ib. n. 29.
arbitrium judicis hac in re debet eſſe juſtum & æquale, n. 31. 32. 33. conſulendi ſunt ſuper indiciis JCti, n. 34. 35.
ad Torturam decernendam quotnam indicia requirantur, ib. n. 36. 40. 41. 42.
ad Torturam num unicum quandoque indicium ſufficiat, ib. n. 37. 38. 39.
ad Torturam indicia quotnam teſtibus probari debeant, p. 3. quæſt. 123. n. 43. uſque ad n. 48. S. S. L. n. 49.
Torturam injuſte fuiſſe decretam, pro reo ſtat juris præſumptio contra judicem, p. 3. q. 127. n. 27. S. S. L. n. 29. 30.
de Tortura injuſta judex convictus, qua pœna teneatur, ib. n. 33. 34.
ob Torturam injuſtam reo illatam quænam actio competat illi adverſus judicem, ib. n. 14. 15. 16. 17. S. S. L. n. 18.
de genere ac nomine actionis hodie non multum laborandum, ib. n. 19. 20.
ob Torturam injuſtam an actio injuriarum ſit annalis vel perpetua, ib. n. 21. 22. 23.
per Torturam indicia purgantur, quando reus in negando perſiſtit, p. 3. q. 125. n. 3.
circa Torturam judex diſcretus quænam attendere debeat, p. 3. q. 117. n. 11.
circa Torturam caute eſt procedendum, p. 3. quæſt. 117. n. 11.
ob Torturam injuſtam an & quando judex pœnam ultimi ſupplicii incurrat, p. 3. quæſt. 127. num. 3. 4. 5. 6.
quid ſi judex doloſe Tormenta injuſta intulerit ac reus exinde mortuus fuerit, ib. n. 7.
inter Torturam non connumeratur territio præcedens, quando agitur de repetitione tormentorum, p. 3. q. 125. n. 62. R. S. L. n. 63.

TOTUM.

Totum vel omne dicens nihil videtur excludere, p. 1. q. 22. n. 28.

TRAHA.

Trahæ impoſitio, die Schleiffung, quando locum habeat, p. 3. q. 128. n. 58. 59.

TRAJANUS.

Trajanus omnes delatores navibus ſine velis & remis impoſitos fluctuum miſericordiæ exponi juſſit, p. 3. q. 128. n. 80.

TRANSACTIO.

Transactio ab initio eſt meræ facultatis, poſtea vero neceſſitatis, p. 2. q. 55. n. 80.
Transactio cum offenſo inducit præſumptam delicti probationem, p. 3. q. 121. n. 59.
Transactio partium non præjudicat tertio, nec Magiſtratui, p. 3. q. 148. n. 2. 3. 4. quatenus hoc verum, p. 2. q. 80. n. 86. 87.
Transactio cum Magiſtratu facta liberat reum a pœna, p. 3. q. 148. n. 14. 18.
Transactioni juratæ contravenientis pœna, p. 1. q. 46. n. 19.
Transactio Magiſtratus non præjudicat parti offenſæ, p. 3. q. 148. n. 20. 21.

Digitized by Google

Tranſactione partium non obſtante judex reum poteſt punire, p. 3. q. 148. n. 6. 7. 8. 9. 10. S. S. L. n. 11. 12. 13.
Tranſactione cum parte offenſa inita, an locus ſit pœnæ ordinariæ in crimine homicidii, p. 3. q. 148. n. 24. 25. S. S. L. n. 26. 30. 31.

TRANSIGERE.

Tranſigere de omnibus regulariter criminibus licet, p. 3. q. 148. n. 1.
Tranſigere quando magiſtratus poſſit cum reo, p. 3. q. 148. n. 15. 16. 17. S. S. L. n. 21.
Tranſigere inferior magiſtratus ſuper delicto cum reo nequit, ib. n. 22.
Tranſigere de adulterio, inſcio ſe perpetrato, an maritus impune poſſit, p. 2. q. 71. n. 31. 32. 33. 34. R. S. L. n. 35.
ſi Tranſegerit fur cum domino rei ablatæ, an liberetur a pœna mortis, p. 2 q. 80. n. 80. & ſeqq.
Tranſigere ſuper adulterio hodie quis poteſt, p. 2. q. 55. n. 14.
ſi Tranſegerit injurians cum injuriato, quatenus liberetur ab infamia, p. 2. q. 96. n. 84. 85.

TRATTO DI CORDA.

Tratto di corda eſt pœna corporis afflictiva, p. 3. q. 129. n. 39. 40.

TRIBUNAL.

Tribunalium loca pro ſanctis haberi, in iisque quilibet ab omni hominum injuria defendi debet, p. 3. q. 102. n. 4.

TRIREMIUM POENA.

Triremium pœna ſurrogata eſt in locum damnationis in metallum, p. 3. q. 129. n. 8.

TRITURATOR.

Trituratores frumenta ſecum auferentes, quomodo puniantur, p. 2. q. 87. n. 43. 44. 45.
Trituratores jurati furtum facientes gravius puniuntur, quam injurati, ib. n. 46. 47.

TUMULTUS.

Tumultus adverſus Magiſtratum excitati pœna, p. 2. q. 100. n. 7. 8.
quo caſu de autoribus tumultus conſtare debet, ib. n. 9. O. S. L. n. 10.
regulariter hoc caſu pœna relegationis ſolet irrogari, rariſſime vero carceris pœna, ib. n. 11. 12. S. S. L. n. 13.

TURBATOR.

Turbator ſacrorum quomodo puniatur, p. 1. q. 24. n. 44. & p. 1. q. 44. n. 51. 52.

TURCA.

Turcæ primas Imperatori Romano tribuunt, p. 1. q. 41. n. 45.

Turniren.

ad certamina equeſtria ac militaria, zum Turniren, Ringrennen, *nobilibus ſolum patet aditus, p. 3. q. 134. n. 15.*

TUTOR.

ſi Tutor pupillam ſuam ſtupraverit, qua pœna afficiendus, p. 2. q. 69. n. 43.
Tutores in rebus ſibi concreditis furtum committere poſſunt, p. 2. q. 84. n. 3. 5. 6. 7. 8.

TYPOGRAPHI.

Typographi, ſculptores & pictores famoſi libelli, quomodo puniantur, p. 2. q. 98. n. 11.

V.

VACANTIA.

VAcantia bona, heredibus non capacibus, aut plane non exiſtentibus, Magiſtratui ceduntur, p. 1. q. 34. n. 46.
Vacantia bona in Saxonia magiſtratus, habens merum Imperium, occupat, p. 3. q. 138. n. 44.

VAGABUNDUS.

Vagabundus ubique locorum ex delecto ſortitur forum, p. 2. q. 54. 58. vide ſupra Fugitivus.

VALETUDINARII.

Valetudinarii quatenus torqueri probibeantur, p. 3. q. 118. n. 46. & ſeqq.

VARIATIO.

Variatio rei quale & quando faciat indicium, p. 3. q. 120. n. 71. & ſeqq.
Variatio circa negotium principale, per ſe indicium eſt ſufficiens ad torturam, ib. n. 74. & ſeqq.

VASALLUS.

Vaſalli, dominum occidentis, pœna, p. 1. q. 14. n. 30.
Vaſallo probroſum eſt, dominum ſuum periclitantem non juvare, p. 1. q. 30. n. 62.

VECTIGAL.

Vectigalia Principi ſolvuntur ad ſecuritatem viarum præſtandam, p. 2. q. 91. n. 65. 66.

VEL.

Vel particula in jure ſæpiſſime eſt conjunctiva, & ponitur pro &, etiam, p. 1. q. 21. n. 43.

VENANDI JUS.

jus Venandi omnes fere Principes ſibi ſolis hodie vendicant, & num recte, p. 2. q. 84. n. 6. 7. 9. 10. 21.
jus Venandi juſtis ex cauſis privatis fuit ademptum, p. 2. q. 84. n. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17.
jus Venandi ex præſcriptione quoque ſolis Principibus competit, p. 2. q. 84. n. 18. 19.
Venandi jus an ſubditis jure probibeatur a Principe, p. 2. q. 84. n. 1.
Venari nemini etiam in ſuo licet, niſi cui id nominatim eſt conceſſum, p. 2. q. 84. n. 24.
pœna eorum, qui in Electoratu Sax. feras minores, puta vulpes, lepores, anſeres, anates, Venantur, capiunt, atque furantur, p. 2. q. 84. n. 72. 73. 74. 75. 76.

VENATIO.

Venationis jura hodie inter regalia referuntur, p. 2. q. 84. n. 23. 24.
Venationis temerariæ reus, torturæ non ſubjicitur, priusquam conſtet de corpore delicti, ib. n. 58. S. S. L. n. 59.
Venationem probibitam exercentes, extranei & forenſes, in Electoratu Sax. num ſuſpendantur, p. 2. q. 84. n. 61.
Venationis probibitæ pœna propter reiterationem non eſt exaſperanda, p. 2. p. 84. n. 65. 66. 67. 69. S. S. L. n. 66. 68.
Venationem temerariam in ſylvis nobilium exercentes, quomodo puniantur, ib. n. 70. S. S. L. n. 71.
Venationem exercentes privati ac ſubditi, pœnam incurrunt, ib. n. 25.
de Venationum præſcriptione verba mandati D. Auguſti Electoris de anno 1584. p. 2. q. 84. n. 20.
Venationum temeratores pœna mortis haud ſunt puniendi, & quare, p. 2. q. 84. n. 26. 27. 29. 30. 31. S. S. L. n. 32.
adverſus Venationum temeratores, num Princeps pœnam ſuſpendii, certa lege vel ſanctione decernere queat, p. 2. q. 84. n. 33. 36. 37.
in Electoratu Sax. fures beſtiarum ſuſpenduntur, ex peculiari ſanctione Electorali, ib. n. 34. 35. 60.
quæ ſanctio juſta eſt, nec rationibus ac æquitate deſtituitur, ib. n. 38. usque ad n. 44.
hæc ſanctio ad præteritos caſus non eſt trahenda, ib. n. 45. S. S. L. n. 46.
Venationum temeratores quando & quibus caſibus in Electoratu Sax. ſuſpendio puniantur, p. 2. q. 84. n. 45. S. S. L. n. 46.
in furto hoc non tam lucri percepti, quam ferarum ablatarum habetur ratio, ib. n. 53. O. S. L. n. 54.
quanti feræ beſtiæ æſtimentur, ib. n. 55. S. S. L. n. 56. 57.
Venationum temeratoribus auxilium præbentes, quomodo puniantur, p. 2. q. 84. n. 62. 63. R. S. L. n. 64.

VENATOR.

Venatores, qui in banno ferino ipſius Electoris venantur, ſuſpendio ſolummodo puniuntur, p. 2. q. 84. n. 47. 48. O. S. L. n. 49.
certo conſtare de corpore delicti debet, priusquam Venatoribus pœna ſuſpendii irrogetur, ib. n. 50. 51. R. S. L. n. 52.

VENDERE.

Vendens Dominum ea lege, ut exportaretur, capitali pœna in exemplum aliorum vindicari debet, p. 3. q. 101. n. 10.

VENEFICI.

Veneficæ fœminæ pœna mortis afficiendæ, p. 1. q. 48. n. 60. 61. p. 1. q. 50. n. 10. 11. 12. 13.
quocunque modo, aut quibus mediis Venefici damnum dent, parum refert, ib. n. 15. 16. 17. 19. 21. 22. R. S. L. n. 18. 20.
non etiam refert, quale damnum, leve aut ingens, datum fuerit, ib. n. 23. 27. 28. 29. 39. R. S. L. n. 24.
ſicuti nec intereſt, hominibus aut brutis damnum ſit illatum, ib. n. 25. 26. O. S. L. n. 31.
Veneficos conducentes ad damnum aliis inferendum quomodo puniendi, p. 2. q. 50. n. 32. S. S. L. n. 36.
Venefici an ſe in lupos, urſos, feles, aliaque animalia transformare poſſint, p. 1. q. 48. n. 20. 21.
& quid habendum de conventibus diabolicis lamiarum in monte Bructerorum, ib. n. 22. 23. 26. 28. 57. 58. 59. ſententia Philippi Melanchthonis, ib. n. 24. Quid de eo ſenſerit Lutherus, n. 25. referuntur hiſtoriæ, n. 25. 26. 27.
Venefico in caſu dubio pœna ſolummodo gladii fuit dictata, p. 1. q. 21. n. 8.
Venefici quomodo artibus diabolicis noceant hominibus ac brutis, p. 1. q. 48. n. 34. 35. 36. 37. 61. 65. 66.
Verbis, actionibus & rebus, quas Venefici & Magi adhibent, præciſe mala vis aliquid per ſe efficiendi attribuitur, p. 1. q. 48. n. 34.
Venefici ac magi voluntate ac permiſſione Dei nocent hominibus, p. 1. q. 48. n. 38. 67.
in Veneficos & maleficos Deus ipſemet jam pridem ſententiam tulit, p. 1. q. 48. n. 40. 41. 42.
Venefici & magi ultimo ſupplicio puniendi ſunt, p. 1. q. 49. n. 1.
Veneficarum facta referuntur, p. 1. q. 48. n. 55. 56.
Veneficæ pecuniam a diabolo ſibi datam, ſæpius evanuiſſe, fatentur, p. 1. q. 48. n. 31.
Plura vid. in vocab. Magi. Malefici. Sortilegi.

Digitized by Google

VENEFICIUM.

Veneficium generale nomen eſt, & accipitur quandoque pro ſortilegio & incantatione, p. 1. q. 20. n. 1.
Veneficii reus an fiat, vendens venena, & qua pœna plectendus, p. 1. q. 20. n. 4. 5. 6. 7.
Veneficii crimen atrociſſimum & graviſſimum eſt, ibid. n. 10. 11.
Veneficii reus, crimen proditionis committit, ib. n. 12.
quapropter pœna hujus delicti exaſperanda eſt, ibid. n. 13.
Veneficii reus quo genere ſupplicii hisce in terris ſit plectendus, p. 1. q. 20. n. 14. 21. 22. 23. 24. 25. 31. 32. 34.
pœna hujus delicti de jure civili eſt capitis truncatio, ib. n. 15. 16.
de jure Saxonico quænam, ibid. n. 18. 19.
quænam ſecundum ordinationem criminalem Carolinam, ib. n. 26. S. S. L. n. 26. 27. 28. 29.
Veneficii pœna quando ſit exaſperanda, p. 1. q. 20. n. 48. 49. 50. S. S. L. n. 51. 52.
Veneficii pœna quando a judice mitigari queat, ibid. n. 46. R. S. L. n. 47.
Veneficii pœna ordinaria in pluribus caſibus mitigari debet, p. 1. q. 21. n. 1.
1. quando conſtat, ex veneno propinato mortem non fuiſſe ſecutam, n. 2.
nec ſufficit propria confeſſio rei, d. n. 2.
ex quibus indiciis præſumendum, quod ex Veneno quis ſit abſumptus, ib. n. 3. 4. 5. 6.
judicio Medicorum hac in re fides habenda eſt, ib. n. 7. 8. 9. S. S. L. n. 10. 11. 12.
2. Veneficii pœna ordinaria ceſſat, ſi præbens Venenum non habuerit animum occidendi, n. 13. 14.
3. quando quis Veneno non hominem, ſed bruta animalia necavit, ibid. n. 24. 25. 26. R. S. L. n. 27. 28.
4. quando Veneficium non fuit conſummatum, nec ſubſecutum homicidium, ibid. n. 33. usque ad n. 39. S. S. L. n. 44. 45.

VENENUM.

Venenantium paſcua quæ ſit pœna, p. 1. q. 21. n. 29. 30. R. S. L. n. 31. 32.
Venenum in corpore natum, non tam repente operatur, ſicuti venenum datum, p. 1. q. 21. n. 7.
Venenum qui hominis necandi cauſa confecit, aut cum telo ambulat, pœna legis Corneliæ tenetur, p. 1. q. 7. n. 8.
Venenum indifferenter vendent, qua pœna plecti debeat, p. 1. q. 20. n. 89.
Venenum vendens aromatarius, quo meretrices uti ſolent in poliendo viſu, prout eſt ſublimatum, an puniendus, p. 1. q. 20. n. 6.
Veneni propinati ſigna, p. 1. q. 21. n. 3. 4. 5.
Veneno interficere prohibetur judex reum, quem propter delictum ad pœnam mortis condemnare poteſt, p. 1. q. 20. n. 11.
Veneno qui necant parentes, liberos, vel conjugem, quomodo ſint puniendi, p. 1. q. 20. n. 41. S. S. L. n. 43. 44. 45.
de Veneno non temere vendendo & dando, ſine cognitione & permiſſu Magiſtratus, pharmacopolæ, aliique Venenorum venditores ac inſtitores, juramento ſunt adſtricti, p. 1. q. 20. n. 7. p. 3. q. 122. n. 15.
an Venena ſimpliciter mala quis præbeat, an quæ alterius materiæ adjectione ſalubria fieri poſſunt, parum refert, p. 1. q. 20. n. 2.
Venena comparare ac habere, non eſt indifferenter prohibitum, p. 1. q. 20. n. 3.
Venena præbens pœna capitis puniri debet, p. 1. q. 50. n. 26.

Vehdung.

Vehdung oder Abſagung, *quænam ſint, p. 1. q. 37. n. 21.*

VERBERA.

Verbera, alapæ, & percuſſiones, ad jurisdictionem inferiorem pertinent, p. 2. q. 99. n. 14.
inter Verbera & verba nulla omnino eſt proportio, p. 1. q. 30. n. 70.

Verfahren.

an in criminalibus ab accuſatore & accuſato neceſſario viva voce ſit procedendum, vom Munde aus in die Feder zu verfahren, *p. 3. q. 106. n. 76. 77. 78. S. S. L. n. 79.*

VERITAS.

Veritas quando aliter haberi non poſſe dicatur, p. 3. q. 114. n. 37.
Veritas in delictis occultis per tormenta eſt extorquenda, p. 3. q. 117. n. 2.
Veritatem promiſſione impunitatis an judici ab inquiſito reo elicere liceat, p. 3. q. 113. n. 50. 51.

VESPASIANUS.

Veſpaſianus nunquam cæde lætatus, juſtis ſuppliciis illacrymans etiam ingemuit, p. 3. q. 101. n. 25.

VESPILLONES.

Veſpillones, ægrotos necantes & ſpoliantes, latrocinium committunt, p. 1. q. 22. n. 24. S. S. L. n. 25. & rota puniuntur, ib. n. 21.
Veſpillonum, aliorumve, qui tempore peſtis, lue illa infectos, in extremis laborantes interimunt, tumque obvia quæque furantur, pœna, p. 1. q. 19. n. 29. it. p. 1. q. 20. n. 50. S. S. L. n. 51. 52.
Veſpillonum, plures homines ægrotos & peſte infectos pulvere venenato occidentium, & ſpoliantium, pœna, p. 1. q. 23. n. 56.

VIA.

Via in dubio benignior eligenda eſt, p. 1. q. 142. n. 47.
Via publica inter regalia connumerari ſolet, p. 3. q. 110. n. 43. rationes aſſeruntur, p. 2. q. 90. n. 15. 16. 17.
Viæ publ. cura incumbit Principibus, p. 3. q. 110. n. 42.
Viæ publ. ſecuritas ſarta tecta a Principibus conſervari debet, p. 2. q. 90. n. 24.
in Via publ. criminis perpetrati, quis judex ſit competens, p. 3. q. 110. n. 39. 40. 41. 43. 44.

VICARIUS.

Vicarii Imperii Romani, qua tales, Majeſtate non ſunt præditi, p. 1. q. 41. n. 27.

VICTUS.

Victus victori in expenſas condemnari debet, & quando hoc fallit, p. 3. q. 138. n. 4.

VIDUA.

Vidua num in foro Sax. dignitatem defuncti mariti retineat, p. 2. q. 65. n. 46. 54. 60.
Vidua inhoneſte vivens, maritum defunctum & ejus familiam dehoneſtat, p. 2. q. 65. n. 53.
Viduam vivente marito adulterium commiſiſſe, an ex ſtupro, marito defuncto commiſſo, præſumptio oriatur, p. 2. q. 65. n. 48.
Vidua intra annum luctus nubere nequit, p. 2. q. 65. n. 80.
quæ ſit pœna Viduæ, intra annum luctus nubentis, n. 81.
an Vidua, poſt mortem mariti luxurioſe vivens, perdat dotem, p. 2. q. 65. n. 37.
varie deciditur hæc quæſtio ab interpp. ex jure communi, ib. n. 39. usque ad n. 43.
quid juris in foro Sax. ib. n. 44. 45. 46. 47. 48.
vera deciſio ex jure Sax. ibid. n. 49. 51. 52. 53. 55. S. S. L. n. 57. 58.
reſpondetur ad fundamenta contrariæ opinionis, ib. n. 59. 61. 62. 63.
an Vidua luxurioſe vivens, perdat Morgengabam, Geradam, & cibaria domeſtica, p. 2. q. 65. n. 64. 65. 66. 67. R. S. L. n. 68.
quid juris in legatis, aliisque in teſtamento mariti Viduæ relictis, ib. n. 69. 70. S. S. L. n. 71. 72.
an Vidua, intra annum luctus vivens luxurioſe, dotem, aliaque jura perdat, p. 2. q. 65. n. 73. 74. S. S. L. n. 75. 76.
quid ſi intra annum luctus Vidua nubat, n. 47. O. S. L. n. 79.
adverſus Viduam ob adulterium, marito vivente commiſſum, an ejus heredes ad dotem conſequendam agere poſſint, p. 2. q. 65. n. 1. & ſeqq. S. S. L. n. 2. 3.

VIDUITAS.

in Viduitate cenſetur durare præcedens matrimonium, p. 2. q. 65. n. 46.

VINDICATIO NECIS.

Vindicare necem occiſi nemo cogitur, p. 1. q. 34. n. 79. 80. S. S. L. n. 81.
Vindicare defuncti necem quinam conſanguinei poſſint, p. 3. q. 104. n. 84.
ad Vindicandum necem defuncti an quis cogi poſſit, ib. n. 50. 51. 52. 53. S. S. L. n. 54.
Vindicandi necem patris jus, quondam filiabus non competebat, p. 1. q. 34. n. 55. 56.
ad Vindicationem necis, hodie cum agnatis ſimul etiam cognati admittuntur, p. 1. q. 34. n. 59.
non Vindicantes necem occiſi, num heredes hodie ſeſe indignos reddant ejusdem hereditate, p. 1. q. 34. n. 72. 73. 74. 75. 76. 82. 83. 84. 89. S. S. L. n. 86. 87. 88.
Vindicatio necis etiam Magiſtratui cedi poteſt, p. 1. q. 34. n. 63. 65. 69.

VINDICTA.

per Vindictam Magiſtratus diſciplina ſervatur, mores corriguntur, & licentia comprimitur, p. 3. q. 101. n. 9.

VIPERA.

Vipera cur una cum parricida culeo inſuatur, p. 1. q. 8. n. 9.

VIR.

Vir & uxor una ſunt caro, p. 1. q. 12. n. 12.
Vir proprie dicitur agere, fœmina vero pati, p. 2. q. 53. n. 23.
Viri in uxorem ſævientis pœna, p. 1. q. 12. n. 51.
Viro an uxorem caſtigare liceat, p. 1. q. 12. n. 48. 50.

VIRGILIUS.

Virgilius de Mantico, Nobilis Romanus, qui in rixa ſubitanea alium Nobilem occiderat, capite obtruncatus fuit, p. 1. q. 6. n. 7.

VIRGO.

Virgo aut Vidua in dubio præſumitur honeſta, p. 2. q. 68. n. 81. 82.
Virgo non cenſetur ſtupratori conceſſiſſe florem virginitatis decerpere, niſi fidem ipſi de matrimonio dediſſet, p. 2. q. 68. n. 98.
Virgo, vi ſtuprata, an coronam in capite portare prohibeatur, p. 2. q. 75. n. 79. 80.
pro Virgine ſi quis gravidam vel corruptam duxerit in uxorem, an permittendum ſit divortium, p. 2. q. 63. n. 47.

ſententia

Digitized by Google

ſententia Canoniſtarum negativa, p. 2. q. 63. n. 48. 49. 51. 52.
Verior eſt opinio affirmativa, ib. n. 53.
fundamenta hujus opinionis, ib. n. 54. 55. 56. 57.
in conceſſione tamen divortii hujus caute eſt procedendum, n. 61.
formula pronunciandi in conſiſtoriis, ibid. n. 62. S. S. L. n. 63.

VIRGINITAS.

Virginitas duplex eſt, animi & corporis, p. 2. q. 75. n. 81.
Virginitatis ſignum eſt ſertum, non animi, ſed corporis, p. 2. q. 75. n. 82.

VIRTUS.

Virtus minis ac metu propagari nequit, ſed præmiis invitatur, p. 3. q. 101. n. 5.

VIS.

Vis publica, & crimen fractæ pacis, ab invicem differunt, p. 2. q. 79. n. 9.
Vis publica a privata quomodo differat, p. 1. q. 40. n. 5.
Vis publ. & privata variis modu committitur, ib. n. 8. 9. 10. 40.
non omnis Vis publica in crimen fractæ pacis publ. incidit, p. 1. q. 40. n. 1.
Vis major quænam dicatur, p. 1. q. 35. n. 16. 17.
Vis ubi committitur, dolus adeſſe præſumitur, p. 1. q. 35. n. 22.
Vis alicui domi facta quomodo puniatur, p. 1. q. 40 n. 11. & ſeqq.
Vim publ. aut privatam committentium de jure civili quænam ſit pœna, ib. n. 4. 6.
Vim committentium pœna hodie arbitraria eſt, ib. n. 7.
Vim vi indifferenter & abſque reſpectu perſonarum repellere licet, p. 1. q. 28. n. 6.

VITA.

Vita anteacta quale indicium faciat, p. 3. q. 120. n. 17. 18. O. S. L. n. 19.
in Vitæ diſcrimine conſtitutus, juſte ſe uſque ad internecionem alterius defendit, p. 1. q. 29. n. 57.

VITRICUS.

Vitricus affinis eſt, non cognatus, p. 1. q. 8. n. 38.

ULCISCI.

Ulciſci qui ſe voluit provocatus, ei eſt ignoſcendum, p. 1. q. 18. n. 8. p. 1. q. 43. n. 77.

UNIVERSITAS.

Univerſitas in crimine læſæ Majeſtatis punitur, p. 1. q. 40. n. 7.
Univerſitatis criminaliter agentis nomine, ſyndicus admittitur, p. 3. q. 105. n. 10. 11.
quod etiam verum, ſi contra Univerſitatem agatur, ibid. n. 12.

UNUM.

de Uno quod dicitur, de alio negatur, p. 2. q. 68. n. 71.

VOLUNTAS.

Voluntas Dei a voluntate diaboli & hominum diſcrepat, p. 1. q. 48. n. 68. 69.

VOMITUS.

Vomitus ex qua cauſa provenire ſoleat, p. 1. q. 21. n. 5.

URPHEDA.

Urpheda, a toto præſtita, num impediat actionem adverſus judicem movendam, p. 3. q. 127. n. 46. 47. 48.
Urpheda præſtita de non revertendo, qui provincia, ex qua relegatus eſt, nondum exceſſit, qua pœna afficiendus, p. 2. q. 47. n. 40. 41. 42. S. S. L. n. 43. 44. 45.
relegatus nolens emigrare, nec Urphedam præſtare, quomodo adverſus eum procedendum, p. 3. q. 130. n. 38. 41. S. S. L. n. 39. 40. 42. 43.
poſt Urphedam præſtitam, reus experiri nequit adverſus judicem, priusquam a juramento fuerit abſolutus, p. 3. q. 127. n. 49. 50. S. S. L. n. 51. 52. 53.
relaxatio juramenti concedenda non eſt, quando nullum producit effectum, ib. n. 54. S. S. L. n. 55.
contra Urphedam præſtitam ſecunda vice revertentis quæ ſit pœna relegati, p. 3. q. 47. n. 56. O. S. L. n. 58.
quomodo puniendus tertia vice reverſus, ib. n. 61. 62. 63. O. S. L. n. 64.

USTULATIO.

Uſtulatio candentibus forcipibus, in quibus delictis locum habeat, p. 1. q. 24. n. 65. 72.

USURA.

Uſuræ omnes an jure divino prohibitæ, p. 2. q. 92. n. 16. 17. 18.
Uſuræ quincunces, A. 1586. Wormatiæ a Statibus Imperii approbatæ, ib. n. 19. 21.
in Electoratu Sax. ſextus quoque florenus exigi permittitur, ita tamen, ut is loco collectarum ſuperiori Magiſtratui ſolvatur, ib. n. 20.
Uſuræ non omnes ſunt prohibitæ, p. 2. q. 92. n. 16. 17. 18.
quænam permiſſæ, ib. n. 19. 20. 21.
Uſuræ uſurarum, quatenus permiſſæ in pecuniis pupillaribus, p. 2. q. 92. n. 81. 82. 83. 85. R. S. L. n. 84.
Uſuræ uſurarum exigi poſſunt in annuis reditibus, ibid. n. 86.
Uſuræ currunt etiam ultra alterum tantum, lite mota & conteſtata, p. 2. q. 92. n. 51. 52. O. S. L. n. 53.
ſicuti & Uſuræ rei judicatæ, ibid. n. 54. S. S. L. n. 55. 56.
Uſuræ tanquam intereſſe peti poſſunt ultra alterum tantum, p. 2. q. 92. n. 57. 59. S. S. L. n. 58. 60. 61.
Uſuræ uſurarum exigi nequeunt, p. 2. q. 92. n. 79. O. S. L. n. 80.
Uſuræ ultra alterũ tantum ſolutæ repeti poſſunt, ib. n. 49. S. S. L. n. 50.
Uſuræ ultra modum legitimum jam ſolutæ, vel a debitore condici, vel in ſortem redigi debent, p. 2. q. 96. n. 26. R. S. L. n. 27.
Uſuras ultra alterum tantum exigere haud licet, p. 2. q. 92. n. 42. in quo duplo num ſors computetur, ib. n. 43. O. S. L. n. 44.
quod verum eſt etiam in Uſuris particulariter ſolutis, ib. n. 45. R S. L. n. 46.
non ſolum in mutuo, ſed & in aliis contractibus, ibid. n. 47. S. S. L. n. 48.
ad Uſuras ultra modum legitimum, debitor nulla conventione ſeſe poteſt obligare, p. 2. q. 92. n. 27.
in Uſuris exigendis exceſſus modicus, non multum obeſt, p. 2. q. 92. n. 95.

USURARII.

Uſurarii ac fæneratores referuntur inter prædones & latrones, p. 2. q. 92. n. 1. 2.
Uſurarii quoque ſunt, qui nomen aliquod, cujus ſolutio particulatim fit, (Tagzeit oder Erbe‧Gelder) pro pecunia numerata emunt, & ex ejusmodi emptione ultra licitas uſuras aliquid lucrantur, p. 2. q. 92. n. 91. 92. S. S. L. n. 93.
Uſurarii ſunt omnes illi contrahentes, qui ultra legitimum, jureque cujuslibet provinciæ definitum modum uſurarum, ullo modo vel colore, & ſpecie contractus, aliquid a debitoribus extorquent, p. 2. q. 92. n. 94. 95.
Uſurarii puniuntur amiſſione quartæ partis ſortis, p. 2. q. 92. n. 82.
inſuper etiam pœna arbitraria coërcentur, ib. n. 29. 30. S. S. L. n. 31.
infamia notantur, & ſepultura privantur, ib. n. 32. 33. 34. 35. 36. S. S. L. 37.
Uſurariis jus teſtandi denegatur, p. 2. q. 92. d. n. 32. & ſeqq.
Uſurarii contractus ſunt reſcindendi, ibidem n. 25. 26. 27.
Uſurariorum hodie magna eſt frequentia atque malitia, ib. n. 12. 13. 14. 15.
Uſurarios Romani, & multi paſſim Principes & Gubernatores rerumpubl. non tantum urbibus & communitatibus, ſed totis etiam provinciis atque regnis expulerunt, p. 2. q. 92. n. 9.
Uſuraria pravitas multis modis committitur, ibid. n. 38. 94. 95.
Uſurariæ pravitatis pœna in foro Sax. ib. n. 22. 23. 24.
Uſurariorum pœna an teneantur die Kipper, ib. n. 39. 40. 41.

VULNERARE.

Vulnerans ſemetipſum ex cauſa probroſa, pœnam haud effugit, p. 1. q. 2. n. 41. 42. 44. 45. 46. S. S. L. n. 47. 48. 49.
Vulnerans non de occiſo, ſed de vulnere tenetur, hisce duobus concurrentibus, non mortalitate vulneris, & culpa ſeu malo regimine vulnerati, p. 1. q. 26. n. 7.
Vulnerans quando & quatenus cauſam mortis præbeat, p. 2. q. 26. n. 12.
Vulnerans non lethaliter, pœna extraordinaria puniendus, p. 1. q. 26. n. 13.
de quo ipſo ex inquiſitione præmiſſa conſtare poteſt, ibid. n. 14. S. S. L. n. 15. 16. 17. 18.
Vulnerans, ſi civiliter agatur, ad tria eſt obligatus, ad emendam, intereſſe & pœnam, p. 2. q. 99. n 28.
Vulnerans quoque tenetur ad intereſſe & reſtitutionem damnorum, p. 2. q. 99. n. 44. 45. S. S. L. n. 46. 47. juramentum minorationis hoc caſu locum non habet, n. 48. R. S. L. n. 49.
quid ſi reus Vulnerans ex inopia emendam & intereſſe ſolvere nequeat, p. 2 q. 99. n. 50. 51. S. S. L. n. 52.
Vulnerans præter emendam & impenſas, pœna arbitraria plectendus eſt, ib. n. 56. 57. 58. 59. S. S. L. n. 60. 61. 62. 63.
Vulnerantis pœna quænam ſit, ſi criminaliter agatur, p. 2. q. 99. n. 64 65. 66. 67 O. S. L. n. 68.
qui Vulneravit aliquem, & alium occidit, tenetur ſolummodo de homicidio, p. 2. q. 51. n. 42.
Vulnerare ſolum mandans, an teneatur de homicidio mandatarii, p. 1. q. 4. n. 19. & ſeqq.
a Vulnerante impenſæ non ſunt refundendæ, ſi Vulneratus ſit autor rixæ, p. 2. q. 99. n. 53. S. S. L. n. 54. 55.
ſi Vulneratus quis a pluribus in rixa, & occiſus fuerit, ac, quinam ex pluribus vulnus lethale intulerit, & occiderit, liquido conſtet, quinam eorum teneatur de homicidio, p. 1. q. 25. n. 19. 20. 21. 22. 23.
ſi Vulnera plura fuerint inflicta, quinam vero primum vulneraverit, certo non conſtet, an omnes ſimul vulneratores capite plectendi, p. 1. q. 25. n. 24. uſque ad n. 32. S. S. L. n. 30. 31.
ſi non conſtet, quis vulnus lethale infixerit, p. 1. q. 25. n. 33. 34. 35.
tortura hoc caſu quando & cui imponenda, ib. n. 36. O. S. L. n. 37.

 qua-

Digitized by Google

quænam indicia hoc caſu ad torturam ſufficientia ſint, ib. n. 38. S. S. L. n. 39. 40.
quando Vulnera inflicta lethalia non ſunt, omnia tamen ſimul juncta mortem afferunt, ib. n. 41. 42. 43. 44. S. S. L. n. 45.
Vulnerati aſſertio num faciat indicium ad torturam, p. 3. q. 120. n. 50. & ſeqq.
Vulnerati excuſatio enervat alia indicia, ibid. n. 58. 59.

VULNUS.

Vulnus inflictum quoties non judicatur lethale, pœna homicidii ordinaria occiſori infligenda non eſt, p. 1. q. 26. n. 1.
ſi Vulnus illatum lethale non fuerit, occiſus ex eo non deceſſiſſe præſumitur, nec propterea reus pœna ordinaria tenetur, p. 1. q. 26. n. 6. 7. 8. 9. 10.
de Vulneris lethalitate in homicidio ante omnia conſtare debet, p. 1. q. 26. n. 2. 3.
de Vulneris lethalitate unde conſtare poſſit, ib. n. 19. usque ad n. 23.
ſtandum eſt judicio Medicorum hac in re, ib. n. 25. 26. 28. 43. 44. R. S. L. n. 27.
ex Vulnere lethali occiſus deceſſiſſe præſumitur, p. 1. q. 26. n. 4. S. S. L. n. 5.
pro Vulnere illato qualis debeat eſſe emenda, die Buſſe, p. 2. q. 99. n. 28 ratio hujus emendæ, n. 29. 30.
quanta ſit hæc emenda, n. 31. 32. 33. O. S. L. n. 34. usque ad n. 43.
pro injuriis Vulnere illatis certa mulcta eſt conſtituta jure Sax. p. 2. q. 99. n. 11.
a qua hodie ubivis fere locorum in foro Sax. uſu ac conſuetudine receſſum, ac ea judicis arbitrio relicta eſt, ib. n. 12. 13.
Vulnera & mutilationes membrorum, ad ſuperiorem pertinent juriſdictionem, p. 2. q. 99. n. 19. 26.
Vulnera a verberibus differunt, ib. n. 20.
Vulnera quomodo in foro Sax. diſtinguantur, quibusve nominibus notentur, p. 2. q. 99. n. 21. 22. 23. 24. 25.
ob Vulnera quamvis non mortifera, occiſo illata, qua pœna percuſſores teneantur, p. 1. q. 25. n. 46. 47. 48. R. S. L. n. 49.
Vulnerum conſideratio accurata requiritur, p. 1. q. 26. n. 42. S. S. L. n. 45.
literæ reſponſoriæ Scabinorum ad Illuſtriſſimum Dn. Electorem Sax. ib. n. 46.

UXOR.

Uxor de jure Sax. eſt in tutela mariti, p. 2. q. 55. n. 86.
Uxor non minus thorum habet, atque maritus, p. 2. q. 52. n. 85.
Uxor de jure Sax. cum marito ſine peculiari Curatoris interventu valide contrahere non poteſt, p. 2. q. 55. n. 86.
Uxor ſine conſenſu Curatoris donare nequit, ibid. n. 87.
Uxor, marito diutius abſente, alium admittens, non tam ex luxuria, quam libidine ingenita, cui uſtienis remedio deſtituta reſiſtere nequit, delinquere videtur, p. 2. q. 58. n. 38.
Uxor maritum occidens quomodo puniatur, p. 1. q. 12. n. 65. 77.
Uxoricidii pœna, p. 1. q. 12. n. 2. usque ad n. 10.
Uxor an teneatur ſequi virum ex ſuo delicto bannitum, p. 3. q. 130. n. 38. & ſeqq.
in Uxorem ducere non licet viduam fratris, p. 2. q. 74. n. 28.

W.

Weglagerung.

Ver=Weglagerung, itinerum obſeſſionis, quænam ſit pœna, p. 1. q. 40. n. 36. O. S. L. n. 37.

WEINSBERGENSIS.

VVeinsbergenſes mulieres in Suevia, cum precibus a Conrado III. Imp. obtinuiſſent optionem & facultatem, tantum ex imminente pernicie ſecum eripiendi, quantum tergo geſtare ſingulæ poſſent, relictis parentibus & liberis, adeoque pretioſa quæcunque ſupellectile, viros ſibi impoſuerunt & calamitati oppidi ſubduxerunt, p. 2. q. 58. n. 2.

WERIGELDUM.

VVerigeldum & mulcta 60 ſolidorum, in foro Sax. pœna nomine ab occiſore debentur, p. 1. q. 28. n. 42.
VVerigeldum an occiſor agnatis interemti ſolvere teneatur, p. 1. q. 15. n. 53. usque ad n. 58. S. S. L. n. 59.
VVergeldus in ſolatium agnatorum occiſi ſolvitur, p. 1. q. 15. n. 58.
VVergeldus unde dicatur, p. 1. q. 34. n 9.
vocatur etiam Manngeld, ib. n. 8.
quandoque etiam Sühnegeld, n. 9.
VVerigeldum unde originem trahat, ib. n. 10. 11.
VVerigeldi definitio, p. 1. q. 34. n. 12.
VVerigeldum eſt mulcta juris Sax. p. 1. q. 34. n. 13. 14.
& in locum pœnæ talionis introductum, n. 15.
VVerigeldum ſolvere tenetur reus, quoties pœna corporali non afficitur, ib. n. 3. S. S. L. n. 19.
VVerigeldum de jure civili incognitum, moribus Sax. fuit introductum, p. 1. q. 34. n. 4. 5.
VVergeldus eſt mulcta 24. ſexagenarum antiquarum, ib. n. 24. 25.
VVerigeldum integrum pro maſculo occiſo præſtatur, p. 1. q. 34. n. 26.
VVerigeldum autem dimidium pro fœmina occiſa, n. 27. O. S. L. n. 28.
differentiæ hujus ratio, d. n. 28.
quid ſi infans fuerit occiſus, n. 29. S. S. L. n. 30.
VVerigeldum integrum an quilibet ſolvere teneatur, ſi plures ſint occiſores, p. 1. q. 34. n. 31. 32. 33. S. S. L. n. 37.
VVerigeldum cuinam ſit adjudicandum, p. 1. q. 34. n. 54. 57. 58. O. S. L. n. 60.
VVerigeldum non niſi heredibus, necem occiſi vindicantibus, debetur, p. 1. q. 34. n. 61.
VVerigeldum cuinam præſtandum ſit, ſi heredes occiſi necem vindicare nolint, p. 1. q. 34. n. 63. usque ad n. 70. R. S. L. n. 68. 71.
VVerigeldum an ſolvatur ut intereſſe, an vero nomine pœnæ alicujus, p. 1. q. 34. n. 13.
VVerigeldum ut intereſſe privatum ſeu partis; ſumma mulcta ceu intereſſe publicum, cenſeri debet, ibid. n. 18.
VVerigeldum non tollit pœna publica, ib. n. 17. 22. 23.
VVerigeldum fœmina rea etiam præſtat, p. 1. q. 34. n. 39.
VVerigeldum a reo exigi nequit in homicidio doloſo, quod pœna corporis afflictiva coërcetur, p. 1. q. 34. n 42. 43. Obſerv. fori Sax. n. 44.
VVerigeldum debet ſolvi in moneta uſuali, p. 1. q. 34. n. 45.
VVerigeldum quid ſi reus ob inopiam ſolvere nequeat, p. 1. q. 34. n. 46. 48. S. S. L. n. 50. 51. 52. 53.
VVerigeldi præſtatio hodie non niſi in crimine homicidii obtinet, p. 1. q. 34. n. 40. 41.
VVerigeldi ſolutio pœnam carceris vel relegationis non excludit, p. 3. q. 143. n. 37. 38.
VVergeldi ad ſolutionem, reus ob levitatem commiſſi exceſſus condemnari debet, p. 1. q. 29. n. 18. S. S. L. n. 19.
a VVerigeldi ſolutione num reus homicidii caſualis ſit immunis in foro Sax. p. 1. q. 27. n. 19. usque ad n. 62. S. S. L. n. 56. 57. 58. 63.

Z.

das Zettergeſchrey, proclamatio rei accuſati, a quonam fiat, p. 3. q. 136. n. 31.
das Zettergeſchrey, clamor violentiæ in judicio bannitorio, quandoque omittitur, p. 3. q. 136. n. 109. 110. 111. 112.

F I N I S.

Digitized by Google